

Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CFMAGL 2.6.16

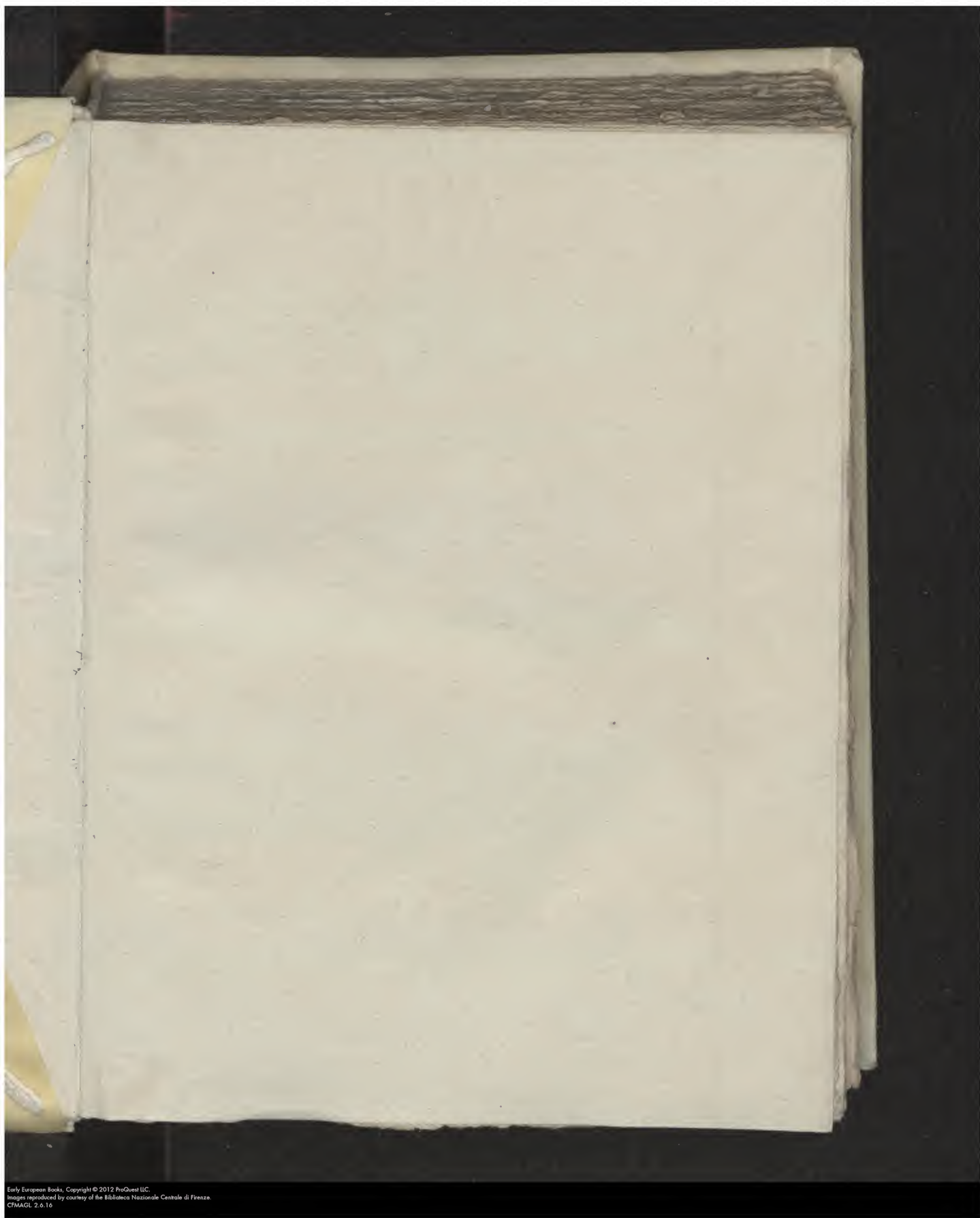


Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CTMAGL 2.6.16

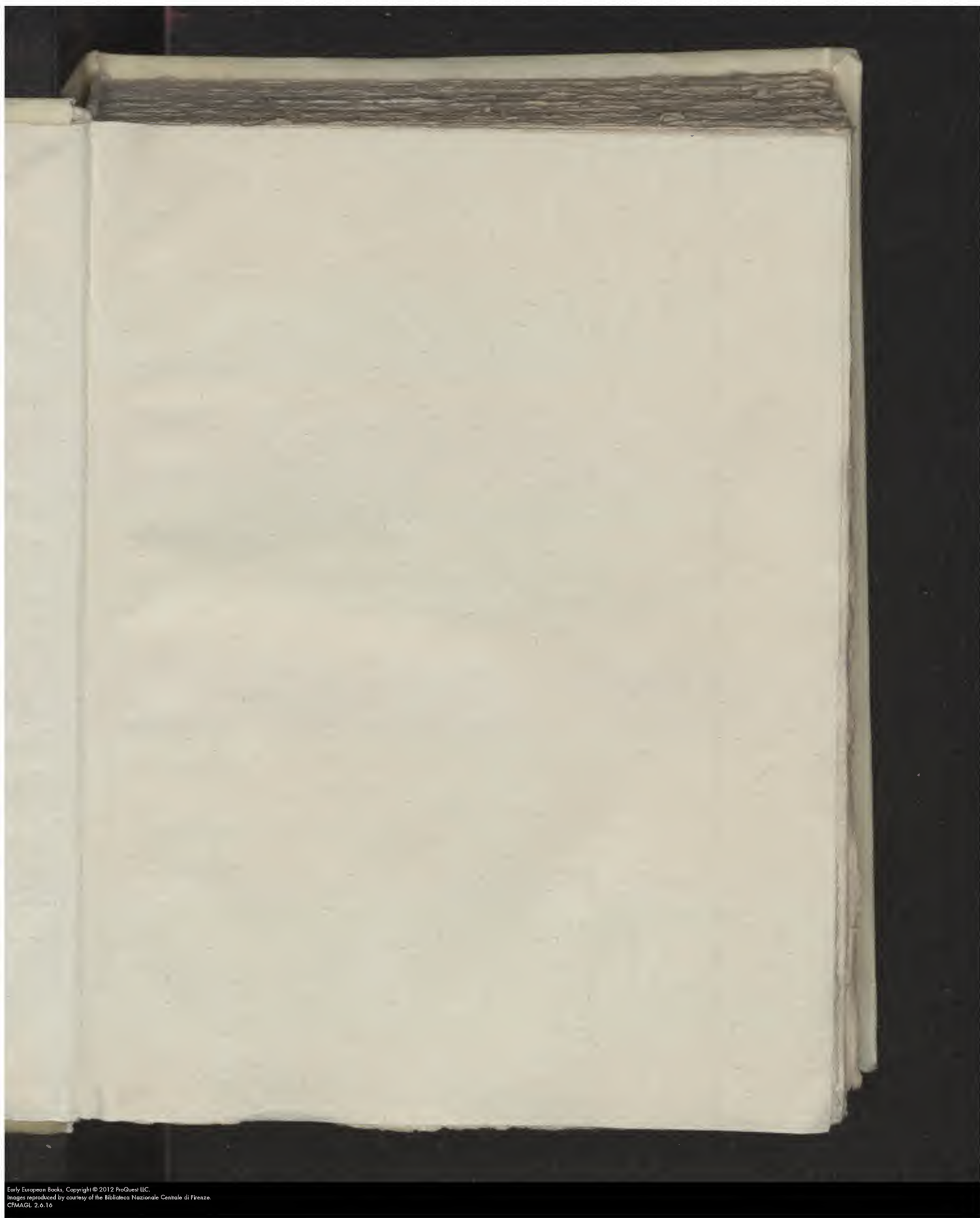


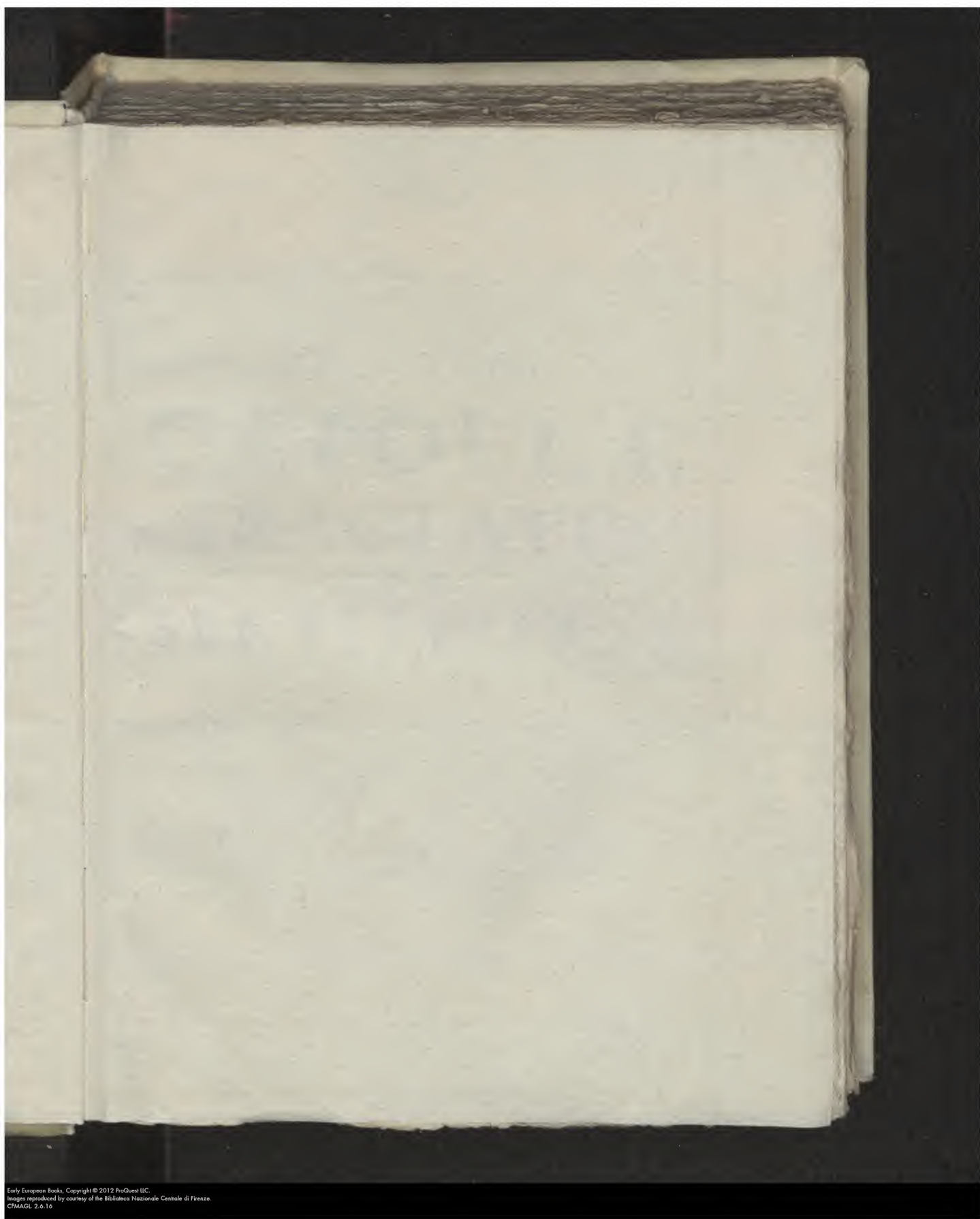
Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CFMAGL 2.0.16





2.6.16





D.D. BARTHOL.
CÆPOLLÆ
TRACTATVS
D E
SERVITVTIBVS.

THE HISTORY
OF THE
CAPTIVITY
AND
REDEMPTION
OF THE
JEWES



D.D. BARTHOL.
CÆPOLLÆ
VERONENSIS I.C. CLARISSIMI
TRACTATVS
DE
SERVITVTIBVS,

Tam Urbanorum, quàm Rusticorum Prædiorum.

Huic accessit Tractatui **D. MARTINI LAVDENSIS**

I. C. Repetitio ad L. Seruitutes 14. ff. de Seruitutibus;

Item, **D. IOANNIS SVPERIORIS** I. C. In singulas L. que sunt
sub tit. ff. de Seruit. Comment. succenturiati.

Editio vltima à mendis omnibus expurgata.

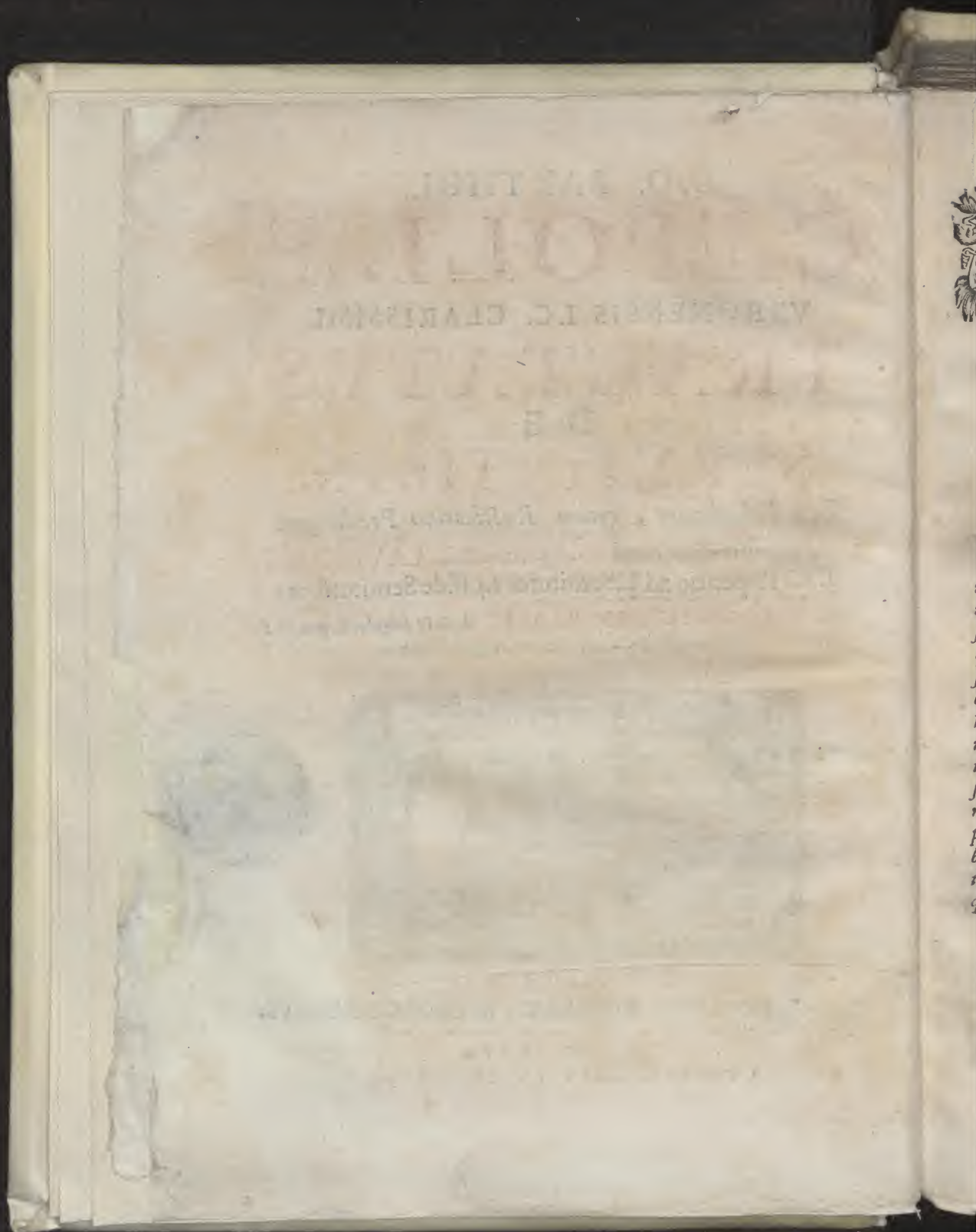


LVGDVNI,

Sumptib. HORATII BOISSAT, & GEORGII REMEVS.

M. DC. LXVI.

CVM PERMISSV SVPERIORVM

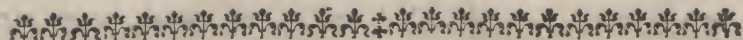




ILLVSTR^{MO} CLARISSIMOQVE DOM.
D. MATTHÆO DE SEVE
DOMINO DE SAINT ANDRE',
Consiliario Regio, in Præfectura, Sedèque
Præsidiali Lugdunensi.

QUAM QUAM iam alibi Tractatus hic Typis mandatus fuerit; nihilominus cum nondum orbi nostro innotuerit, illi genium quendam, sub cuius tutela floret accersendum esse consentaneum putauimus. Quocirca, CONSILIARI ILLVSTRISIME, nec sub felicioribus, nec accuratioribus, dignioribusque quam sub tuis auspiciis eum vigere posse credidimus; Et certe de Seruitutibus agens, à quonam sibi maiorem vim desumpturus esset, quam ab eo cui iure merito seruitus omnis est exhibenda? Sub tue ergo autoritatis patrocinio prodibit in lucem, & sub tuis auspiciis quam difficillimas de Seruitutibus tam Urbanis quam Rusticis quæstiones & ambages, studiosioribus acutioribusque, magna tum publica quam priuata utilitate, elucidabit. Et reipsa arbitramur omnibus cuiusque conditionis, ætatis, & sexus esse maxime necessarium, scire nimirum, à quo, & cui, Seruitutes de iure exhibende sint & redædendæ; quod negotium reuera quam sit difficile, & in primis hisce temporibus valde implicitum multisque difficultatibus obnoxium, nemo ambigat necesse est; quas tamen omnes, ut credimus, fauente, haud difficulter elucidabit. Nec veriti sumus hoc tibi Opusculum protegendum offerre, quippe cum nihil unquam publicæ utilitati recusaueris.

Additissimi Clientes tui.
H. BOISSAT, & G.-REMEVS.



INDEX

QVO CONTINENTVR CAPITA ET ARGVMENTA

BARTHOLOMÆI CÆPOLLÆ de Seruitutibus Urbanorum & Rusticorum

Prædiorum, ordine Alphabetico ita dispositus, ut Numerus primus

Lib. secundus Caput, tertius Paginam denotet.

A		Cloacæ seruitute,	2.22.400
De A CTVS seruitutibus, 2.2.256		Collibus,	2.23.418
Aditu seu Itinere, 1.43.143		Columbario,	1.77.218
Aëre		Cultura terrarum,	2.17.403
Aggeribus,		Curia siue curte,	1.46.148
Allauione,		D	
Altius tollendi & officiendi luminibus vicini seruitutibus,		De D uiduis & indiuiduis seruitutibus,	1.10.23
Altius non tollendi seruitutibus, 1.27.		F	
71		De F enestris,	1.62.190
Altius tollendi seruitute,		Ferratis,	1.55.170
Alueo,		Fistula,	1.49.155
Aquæductu,		Fluminibus,	2.31.433
Aquæ projectu seu aliarum rerum, 1.		Flumine priuato,	2.32.438
68.205		Fonte,	2.40.455
Aqua,		Fouea,	1.80.222
Aquarolo siue canali,		Fornace,	1.51.163
Aqua pluuiæ arcenda,		Fumo,	1.53.166
Aquæ haustus seruitute,		Furno,	1.50.156
Aquæ ductus seruitute,		H	
Arboribus,		De H abitationis seruitute, quæ tertia species mixtæ seru.	1.6.17
Armatura,		Horreo,	1.72.212
Aucupatione,		Horto,	1.76.216
B		I	
De B Alneo siue Stufa,		De I gne,	2.44.461
2.52.164		Ingressu seu introitu,	1.75.214
C		Innominata seruitute,	2.14.401
De C Alcis coquendæ & arenæ fo-		Infulis,	2.33.438
diendæ seruitutibus 2.10.397		In quibus possit seruitus constitui.	1.16.36
Camino,		Itineris seu actus seruitute,	1.38.112
Canali siue aquarolo,		Itinere seu aditu,	1.43.143
Cisterna, Puteo, & Lauello,		Itineris seruitutibus,	2.1.231
Claustro seu conclau,		Iuris pascendi seruitute,	2.9.372
Cloaca,			
Cloacis purgandis,			

I. De

L
De **L**acuo, 2.30.432
Laello puteo & Cisterna, 1.

47.149
Littore maris, 2.27.428
Luminum seruitute, 1.35.101

M
De **M**acerie, 1.79.219
Mari, 2.26.420
Melle & Vindemia, 2.20.406
Ministerij seu operarum seruitute an
sit realis vel personalis, 1.7.20
Mixtis seruitutibus, 1.3.10
Moenianis, 1.61.187
Montibus, 2.22.411
Muro seu pariete, 1.40.122

N
De **N**avi, 2.29.431
Necessario, 1.65.200
Ne luminibus officiat, seruitute, 1.
36.104
Nominatis & innominatis seruitutib.
1.9.22

Ne prospect. officiat, 1.33.98

O
De **O**bligationibus quibusdam an
illæ dicantur seruitutes, 1.8.20

Oneris ferendo, 1.8.174
Oneris ferendi seruitute, 1.37.108
Ostio seu porta, 1.42.140

P
De **P**ariete seu muro, 1.40.122
Pecoris ad aqua appulsus serui-
tute, 2.8.371

Penu, 1.45.1470

Personalis seruitute, 1.1.1

Picturis seu incrustationibus, 1.71.208

Piscatione, 2.42.457

Ponte, 1.70.207

Ponticello, 1.60.183

Portu, 2.28.429

Protecti seu pretorij seruitute, 2.13.
400

Prospectus seruitute, 1.34.99

Protegiendi seruitute, 1.32.96
Proiciendi seruitute, 1.31.93
Puteo, Cisterna, & Laello, 1.47.149

Q
De **Q**ualiter quis uti debeat serui-
tute, 1.23.57
Quando & qualiter & quomodo ser-
uitutes amittantur, 1.24.61
Quando seruitus acquiratur, 1.21.55
Quæ impediunt seruitutem consti-
tuendam, 1.18.39
Quæ sint necessaria ut seruitus con-
stituatur & ei quasi possessio ac-
quiratur, 1.17.37
Qui possint acquirere seruitutem, seu
quibus possint seruitutes concedi,
1.15.35

Quis possit constituere seruitutes rea-
les, 1.14.30

Quomodo & qualiter & quando con-
stituatur & acquiratur & retineatur
seruitus & quæ seruitutes dicantur
habere causam perpetuam seu con-
tinuam & quasi continuam seu
quasi perpetuam, & quæ causam
discontinuum & quanto tempore
huiusmodi seruitutes præscriban-
tur, 1.19.41

Quomodo & qualiter & quando &
per quem seru. retineatur, 1.22.56

Quot sint necessaria ad inducendam
præscriptionem in seruitutibus ha-
bentibus causam continuam, vel
quasi an requiratur tit. & bona fides
& an de iure inter ius Canonicum
& Civile sit differentia in præscrip-
tionibus & an seruitus possit con-
stitui sub conditione, & duplici
conditione videlicet extincta & ex-
ceptiua, 1.20.47

R
De **R**eali seruitute, 1.2.3
Realibus & prædialibus serui-
tutibus & in quo simul conueniant,
& quæ sit earum natura, 1.12.26
Refe

Refectioe ;	1.59.176	De Stillicidio seu recto ,	1.47.136.
Ripa ,	2.36.446	Stufa siue balneo ,	1.52.164
Riuus, S	2.41.456		T
De S Eruitute vel iure seruitutis &		De T Erræ seruitute ,	2.15.408
in quo consistat ,	1.13.29	Tigni immitendi seruitute, 1.	
Scalis ,	1.54.167	30.83	
Seclario ,	1.66.203	Tigno iniuncto ,	1.57.173
Seminatione plantarum ,	2.18.405	Torrente ,	2.38.453
Sepulchro ,	1.82.228	Tugurio ,	2.16.403
Solario ,	1.56.172		V
Solo seu area ,	1.39.117	De V Alle ,	2.24.418
Speciebus seruitutum vrb.	1.25.68	Vallibus aquosis ,	2.38.454
Specularibus ,	1.63.196	Viæ seruitute ,	2.3.259
Stabulo ,	1.74.214	Urbanis & rusticis seruitutibus & quæ	
Sterquilinio ,	1.78.218	dicantur etiam seruitutes urbanæ,	
Sterquilinatione ,	2.19.406	1.11.24	
Stillicidij auertendi & non auertendi		Vfusfructus seruitute quæ mixta dici-	
seruitute ,	1.28.73	tur ,	1.4.11
Stillicidij non auertendi seruitutibus,		Vfusfructus seruitute , quæ secunda	
1.29.82		species mixtæ ,	1.5.14

CONSENSVS.

Librum inscriptum, *Tractatus de Seruitutibus tam urbanorum quàm Rusticorum Prædiorum Bartholomæi Capollæ Veronensis*, aliàs Colonix typis mandatum; iam hic de nouo ab HORATIO BOISSAT & GEORGIO REMEVS. Bibliopolis Lugdunensibus, in lucem edi permitto, cum prohibitionibus in tali casu requisitis. Lugduni, 4. Iulij, 1660.

VIDAVD.

Regij Procuratoris Conclusionibus adhæreo, 16. Iulij 1660.

SEVE.

TRACTA



TRACTATUS

D E

SERVITVTIBVS

TAM VRBANORVM.

QVAM RVSTICORVM PRÆDIORVM.

C A P V T I.

De Servitute personali.

- 1 *Servitus personalis qua dicatur.*
- 2 *Servitus quo iure introducta fuerit.*
- 3 *Servitus propter peccatum ortum habuit.*
- 4 *Bello capti inter Christianos servi non efficiuntur.*



NECESSARIUM est, sicuti polliciti sumus, ut prius quædam vidcamus, quæ servitutibus communia sunt: quo facilius intelligi possint in hoc libro de servitutibus quæ scribuntur. Servitutum tria sunt genera: quædam enim sunt servitutes personales: quædam reales, & quædam mixtæ.

- 1 Servitus* personalis a dicitur illa,
- 2 quæ debetur à persona personæ: de qua habetur in tit. de statu hom. & Inst. de iure personarum. Et ubicunque fit

mentio de servis, & dicitur merè personalis, ut not. glo. in rubr. de serv. tit. generali. Et ita sic diffinitur: Servitus est constitutio iurisdictionum, qua quis dominio alieno contra naturam subicitur, ut dicit Florentinus Iuricons. in l. 4. §. 1. de stat. hom. & Imperat. Inst. de iure personali, §. 1. Et de hac definitione videtur quod servitus merè personalis sit inventa de iure gentium. Idem probatur, in l. manumissiones, ff. de iust. & iure, & Inst. de usu, & habit. §. fin. & not. Bar. in l. ex hoc iure gentium, in fi. & ibi per Dd. de iust. & iure, & est text. 1. dist. ius gentium, & not. 12. quest. 2. longinquitate. Sed in contrarium videtur, quod imò sit inducta de iure naturali per ebrietatem: b quia non esset hodie servitus, si ebrietas non fuisset. ut scribit B. Ambrosius in sermone de ieiunio, & habetur, 35. dist. sexto die, & not. gloss. in d. c. ius gentium & gloss. in capite ita quorundam vers. serv & ibi per Canonist. exi. de Iudaio Nam Noë primò vineam plantavit: A bibent

bibensque primò vinum, inebriatus est: & cum Cham vidisset pudibunda patris sui Noë denudata, non cooperuit: imò vocatis fratribus ea deridendo patrem ipsis ostendit: qui statim patris pudibunda cooperuerunt. Et cum Noë hoc postea intellexisset, non Cham, sed Chanaam eius filio maledixit, dicens: Maledictus Chanaam puer servus erit fratribus suis, & hoc habetur *Genes. 9. & est text. cum glos. 1. quest. 4. §. is ita. vers. item Cham, & 23. quest. 3. §. sed qui vers. item Noë. & ibi gloss. & 2. q. 1. quantis. & ibi Archid. in c. sententia. & 5. q. 5. de crimine, in fin. in d. c. sexto die 25. dist.*

2 Et propterea dicitur Servitus * inducta à iure naturali, quia incœpit à Noë propter ebrietatem, & hoc voluit gloss. in d. l. manumissiones. ff. de iust. & iur. Quæ dicit, quod servus oritur ab ebrietate, & nihil allegat: sed eam intellige, ut supra dixi. Dixit etiam Philosophus 1. Polit. quod aliquis potest esse servus naturaliter: quod declara, ut ibi habetur, & per dom. Ant. de Rosa. 1. dist. ius gentium. Quidam voluerunt, quod servitus sit inducta ex præscriptione septennij, ut nos gloss. in d. c. ius gentium, quod intellige, ut habetur per gl. 6. dist. §. 1. Alij verò dicunt, quod servitus est de iure Civili, ut Inst. de his qui sunt sui vel alieni iur. §. fin. & hoc nos glo. Inst. de his qui sunt sui vel alieni iur. §. fin. & hoc nos glo. Instit. de iure persona. §. 1. Item quod est de iure Canonico, ut inc. cum multa. 15. quest. ult. in c. ita quorundam, de iudicis, & ibi hoc nos. per glo. & Dd. Sed illa iura quæ videntur contraria, possunt intelligi secundum gl. 1. dist. ius gent. hoc modo videlicet, quod servitus dicatur inventa de iure naturali tempore Noë, per iura supra allegata ad hoc: sed de

iure gentium & civili fuit confirmata: & postea de iure cano. & sic servitus inventione seu origine est de iure naturali: confirmatione potest dici de iure gentium, civili, & canonico. Secundo modo possunt concordari: videlicet, quod servitus sit inventione de iure gentium, & de iure naturali secundario, quod etiam ius gentium appellatur, ut in §. singulorum Instit. de rer. divis. & in l. 1. ff. de acq. rer. dom. sed confirmatione est de iure civili & canonico, & ita nos. glo. Inst. de iur. persona. §. 1. Ad idem allego, quod de matrimonio c. dicitur. Instit. de iure natural. in princ. in glo. in verb. appellamus. Tertio modo alij concordant: quia dum dicitur, servitus est de iure naturali, tempore Noë inducta, non intelligitur de servitute, qua quis liber esse desinat: quia de iure naturali omnes homines liberi nascebantur: nec tunc servitus erat cognita, ut dixit text. in d. l. manumissiones. Sed intelligitur de servitute, qua quis subiicitur regimini alterius, sicut insipientes prudentibus, vel subdit dominis: isti tamen subditi liberi sunt, l. fin. C. de ser. fug. & dicuntur servi, id est, servientes: & illa fuit introducta de iure gentium: quia utile est homini imperito ut regatur à perito: & secundum hoc habita ratione ad utilitatem, potest dici, quod fuerit introducta iure naturali: ut dicit do. Dominicus de S. Gemin. in d. c. ius gent. & de ista servitute intellexit Philosophus 1. Politic. sed postea dicit, quod servitus est inventa de iure gentium, intelligitur de servitute, qua quis liber esse desinit: quæ quidem servitus est approbata de iure civili, & canonico, ut dixi. Quarto modo alij concordant.

Quod sex * modis est inducta servitus. Primò est vna servitus quæ ortum

De Servit. Urban. Prædior.

3

tum habuit propter peccatum : & hæc dicitur inventa de iure divino : quia peccans servus est peccati, tam in pœna, quàm in culpa, *ut est text. 2. q. 7. §. quia ergo.* Et ab ista servitute liberati sumus per incarnationem Domini nostri Iesu Christi : quoniam eramus servi propter peccatum primi parentis : *ad Galat. 4. & habetur, 1. 2. q. 2. cum redemptor.* Secundò, Servitus etiam habuit ortum propter ebrietatem, *ut 35. dist. sexto die.* Tercio est introducta propter bella, quando hostes capiuntur in bello iusto, *ut d. l. manumissiones, & d. c. ius gentium.*

3 Sed * inter Christianos de consuetudine non servatur, ut capti in bello, efficiantur servi capientium, ut notat Bart. in l. hostes; in §. de capti. & verum dicie. Quarto est de iure Civili, *ut Instir. de iure persona. §. penult. & licet quidam addant alium modum, videlicet ex voluntate hominis, quæ inducitur quando quis patitur se venditari ad pretium participandum, l. ut servorum, de stat. hom. ista tamen dicitur esse de iure Civili, ut est text. Instir. de iure persona. §. servi. & est in effectu vna, & eadem cum præcedenti.* Quintò de iure Canonico, quæ habuit ortum à delicto Ecclesiastico, ex quo aliquando quis fit servus de iure Canonico, *ut est text. 15. quest. ult. c. cum multa, & c. ita quorundam, exir. de Iuda, & secundum Ioan. de Fan. in d. c. cum multa, derogatum est illic. contraria consuetudine.* Sextò & ultimò propter mortem Christi, *ut in cap. si Iudeos in fin. de Iudais.* magis est servitus confirmata, & nos liberi facti sumus, *ut ibi.* Et sic ex prædictis patet quod diversis respectibus potest dici, quod servitus sit introducta iure divino, naturali, gentium, civili, & Canonico. Hæc tantum de servitute me-

re personali diximus : quoniam requirebatur ad declarationem divisionis servitutum : nunc videamus de servitute reali, quæ in hoc libro plenius tractabitur.

a *Servitus.* Adde Corn. conf. 154. in 2. vol.

b *Ebrietatem.* Adde Ioannem Chrysost. homil. 54. incip. *Mala res est, &c.*

c *Matri.* Adde Alex. de Imol. conf. 97. in 1. vol. in penult. colum. in fin. & an inter servos possit esse matrimonium, & quomodo.

C A P V T II.

De servitute reali.

- 1 *Servitus realis qua dicatur.*
- 2 *Prædij nomen immobilia tantum complectitur.*
- 3 *Servitus realis diffinitio quanam sit.*
- 4 *Servitus quadam qualitas est, non autem substantia.*
- 5 *Servitutes reales, vel prædiales quædo sint, quomodo cognoscantur.*
- 6 *Actio personalis fundum non sequitur.*
- 7 *Concessionis verba quando sonant in ius, quæ servitus eliciantur.*
- 8 *Concessio quæ in ius sonat, quando est respectu incerti, sed certificandi per eum cui fit, qualis servitus colligatur.*
- 9 *Colligere pomum ex arbore mea, vel ex cisterna mea aquam haurire, an servitus personalis esse dicatur.*
- 10 *Iuri dictio, & multa alia incorporalia quæ persona, & non rei debentur, ad heredem transeunt.*
- 11 *Intelligere, an aliqua servitus sit realis, vel personalis, quæ utilitas sequatur.*

A 2

12 *Actio*

- 12 *Actio confessoria datur contra quemlibet impediētem, vel turbantem, ubi seruitus existat.*
 13 *Seruitus realis actiue & passiue ad heredes transfertur.*

Realis dicitur a illa quæ debetur à rei, sicut est Seruitus urbana & rustica: quia non debetur persona; sed prædio, vt est text. ad litteram in l. si vnus ex sociis. de seruit. rustic. præd. Et propterea libellus & sententia debent ferri in prædio non in persona, vt est text. in l. qui aliena. §. fin. ibi sententia prædio datur. de negot. gest. & in l. 2. §. 1. ibi cui seruitutem dicit deberi. ff. si seruit. vend. & not. gloss. in l. fin. ff. de noui oper. nunc. & not. Baro. in l. si prius. in 6. oppos. secunda partis princ. ad. tit. in l. fin. §. fin. autem ibi per Dd. C. de bonis qualib. De quo dicendum est, vt dicam infra, vbi de libello & seruitutum sententia tractabimus.

- 1 *Et * est aduertendum, quod ista seruitus quam realem esse dicimus, non solum realis est, vt dicitur est text. in l. 6. ff. de seruit. sed etiam prædialis appellatur, vt probatur in rubric. ff. de seruit. urb. præd. & communia prædiorum, cum simil. cum dicit Azo. in sum. C. de seruit. in princ. Quod melius dicuntur prædiales, quam reales, quia rei appellatio est nimis larga, completens & mobilia & corporalia: Instit. de rebus corpor. & in corporal. & in l. 1. ff. si cert. per. & l. rei appellatione, de verborum signif.*

- 2 *Prædij verò nomen * immobilia tantum complectitur, vt l. quod est fundus. §. prædium ff. de verb. signif. Tu dic, bene Iurisconsultum dixisse in l. 1. §. de seruit. dum appellat seruitutes reales ad differentiam personalium, vt ibi dicitur: tamen istæ reales etiam dicuntur prædiales, vt not. gloss. in l. si*

quis vnas alias binas: in versic. persone. ff. de usufruct. quia sine prædio esse non possunt, vt ex text. in l. 1. ff. communia prædiorum & Instit. de seruit. §. in rusticorum. versic. ideo autem. Hæc seruitus realis seu prædialis distinguitur quia vna est urbana, vt probatur eodem titulo ff. de seru. urb. prædiorum, & rustica, in toto tit. ff. commun. præd. cum similib. Diffinitur autem illa seruitus realis seu prædialis pluribus modis, licet Bart in l. 1. ff. de seru. dixerit, quod eius diffinitionem non reperierit.

Primò, secundum Odofredum sic diffinitur: * seruitus realis est quoddam onus à prædio debitum, vel à rei legitimè constitutum. Vel secundò, est ius quoddam introductum quo prædium prædio seruit, vt colligitur in l. via in princ. de seruit. Tertio, secundum Baldum, Seruitus est accidentalitatis habitudo & extrinseca qualitas prædij, l. quid aliud, de verb. significat. Ita dicit Baldus, in authent. ei qui. C. de bon. auth. iudic. possid. in 14. col. & hanc sentit Azo. in summa. instit. de seruit. vbi dicit quod, seruitus potest dici habitus prædij. Sed certè iste potius est quædam descriptio, quàm diffinitio. Quarto, secundum Azo. in loco primo allegato; potest diffiniri ad similitudinem seruitutis personalis qua homo fit seruus hominis: vt sicut illa dicitur constitutio iurifgentium, qua quis dominio alieno contra naturam subiicitur, vt dictum est supra in princ. ita & ista dicitur constitutio, qua domus domui, & rus ruri subiungatur. Quintò aliter diffinitur secundum Bart. & melius in l. 1. de seruit. hoc modo seruitus est quoddam ius prædio inhatens & ipsius vtilitatem respiciens, & alterius prædij ius, siue libertatem diminuens. Quod autem ista definitio iuri in omnibus conveniat, sic declaratur:

Nam

De Servit. Urban Prædior.

5

nam dum dicit esse ius, probatur in l. 1. & l. hac autem iura ff. de servit. urb. prædior. & est casus Instit. de rebus corpor. & incorp. §. fin. & in l. 1. in fin. de rebus dub. ff. Et dicitur ius ad differentiam facti: quia tunc non esset, si factum versaretur, ut realis sive personalis, ut l. apud Iulian. §. si quis alicui, de legat. 1. de quo dicendum est, ut statim declarabitur. Ideo dicitur prædio inhærens, & non personæ, ut l. qui aliena, §. fin. de negot. gest. & l. unus ex sociis, ff. de servit. urban. prædio. Et dicitur inhærens, quia significat esse quandam qualitatem prædij, non inhærentem ipsi prædio principaliter, sed accessorie, ut l. servi in pr. ibi & si corporibus accidunt, d. l. servu. & l. quid aliud de verb. signif.

4 Servitus etenim * est quædam qualitas, non autem substantia, ut d. l. quid aliud. & hoc vult Bart. in l. data opera in 8 colum. C. qui accus. non poss. Item dicitur prædio inhærens, ut per hoc significetur servitutem inesse prædio dominanti activè, ut l. arbor. §. fin. commun. divid. & prædio servienti passivè, & privativè, ut in leg. 3. de servit. Nam ius prædij servientis non dicitur angari, sed minui: ideo servitus non est, quantum ad ipsum inesse, sed deesse: sicut si cui destrueretur oculus, non propriè diceretur inesse cæcitas, sed prius ei lucem deesse, & licet servitutes non sint in bonis nostris, nec extra bona, ut l. 1. ff. de usufructu legat. & l. rem in bonis de acqu. rer. dom. Tamen dicitur inesse prædio non principaliter sed accessorie, sicut qualitas inesse subiecto, & hoc modo dicitur esse in bonis nostris, id est, in prædio dominante, ut habetur in d. l. 1. & in d. l. rem in bonis, de quo vide omnino per Bart. in l. Manio. §. fundo in fi. de leg. 2. Item dicitur ipsius utilitatem respi-

ciens: quia nisi utilitatem prædij dominantis contineret, non posset constitui servitus, ut est text. in l. quoniam, l. 1. in prin. de servit. Item dicitur & alterius prædij ius seu libertatem diminuens, ut probatur, in l. stipulatio ista. §. si quid fortè, ff. de verb. obligat. Quandoque tamen libertas servitutum appellatur propter similitudinem, quam habet in quibusdam cum servitute, ut not. gloss. magna in l. 1. ff. de servit. urban. prædiorum. Et è contra interdum servitus appellatur libertas, sicut est servire Deo, ut not. ibi Paulus de Castro. Et dicitur in definitione, Alterius prædij: quia non posset esse prædium serviens sine prædio dominante, l. 1. commun. prædio. Item verbum, Alterius intelligitur scilicet domini: ut l. 1. ff. quemadmodum servit. amittit. l. 2. §. 1. si servit. vend. & intelligitur etiam: Alterius in totum, vel quandoque pro parte, ut habetur in l. pro parte, ff. de ser. & per hoc apparet, quòd definitio servitutis realis seu prædialis est vera & perfecta, quam etiam tenet & sequitur Flor. in d. l. 1. de serv. & communiter ibi sequuntur Doct.

Sed * dubium est: pulchrum, & 5 subtile, quomodo cognoscatur quando sint servitutes reales, seu prædiales. In hoc diligenter animadvertendum est: quia multi non intelligunt, & est vtile hoc scire propter multa, ut in fine huius primæ quæstionis dicitur. Et omittam longa disputationem, quæ fieri posset, distinguendo quatuor casus principales, breviter sic dicas: Aut concessio siue promissio sit alicuius iuris de vno prædio ad aliud, & exprimitur iure servitutis, aut non exprimitur iure servitutis. & verba concessionis sonant in factum vel non factum, aut non sonant in ius, aut in potentia. Primo casu principali non

A 3 est

est dubium, quod est servitus realis, & prædialis per prædicta. Secundo casu principali, quando concessio fit non expresso iure servitutis, & verba sonant in simplex factum, vel non factum; & tunc subdistingue, aut est simplex factum ex parte eius cui fit concessio: aut ex parte concedentis. Si ex parte eius cui fit concessio sonant in factum: puta concedo tibi ire, agere per fundum meum, vel arcem, vel saxum vellere; ista enim verba infinitiva sonant actum: & tunc non est concessio, aut servitus realis, seu prædialis, etiam si facta fuerit occasione prædij: sed est personalis concessio, & obligatio, l. apud Iulianum, §. si quis alicui, & ibi hoc not. de leg. 1. & ita not. Bart. in l. pater. ff. de servit. leg. & Paul de Castr. in l. Lucius, de serv. rust. pred. qui dicit, quod hoc etiam probatur in l. 2. §. item si in facto de verb. obligat. Vbi dicit, quod est stipulatio facti, non donationis. Sed si contineret servitutem, diceretur etiam donationis: quia servitus datur, & in alium transfertur, sicut dominium, ad quod etiam vide quod not. Bart. in l. 1. Pa. ragrapho si quis ita eod. tit. Si verò verba sonantia in simplex non factum, differantur in non factum ex parte concedentis exemplum, promitto tibi non tenere vel non facere fenestram in pariete meo: & idem, quia non est servitus realis vel prædialis, sed est quædam obligatio personalis, & ideo si postea alieno fundum meum emptor poterit tenere vel facere fenestram in eodem muro, & Albert. Papiens. dicit se ita obtinuisse in questione facti: ut refert Specul. de contrah. empt. §. 1. in ver. pone, placuit Qui subdit: quod cum talis concessio non sit servitus, sed obligatio personalis tantum, emptor non tenetur, sed tunc

poteris agere contra me: pro hoc allego, l. fin. §. fin. cum ibi not. ff. de contrah. empt.

Et ratio est, quia * actio personalis non sequitur fundum, l. 1. §. si habes. ad Trebel. Aliud ergo est servitus, aliud obligatio personalis servitutis, quæ rei annexa, ac tæque affixa est, quia ab ea non separatur, etiam si per plures manus ambulaverit, sicut lepra sequitur leprosum, ut not. gl. in l. frater à fratre de cond. indeb. sed personalis actio b siue obligatio personam non excidit, C. de servit. & aqua l. & in provinciali, & in §. si habes. Quod autem dicta concessio non sit servitus, sed personalis obligatio, apparet ex forma obligationis, in qua non continetur causa: qua ego cauerim, seu promiserim, & hoc tenet Bart. & Doct. in l. fin. ff. de noni oper. nunc & in l. 3. §. opus ff. de alienat. iud. m. caus. fact. & Flor. in l. ut ponum, ff. de servit. & habetur per Doct. in l. si sub vna. §. fin. de verb. oblig. Si autem causa aliqua exprimitur, puta ne aliquis usus domus tuæ impediretur: tunc dicit Specula. in d. ver. sed pone, quod huiusmodi concessio servitutis esse præsumeretur, & ita tenet Bart. in d. §. opus. etiam Flor. in d. l. ut ponum. quod est bene notandum. Et ideo sis cautus in concipiendo verba instrumenti, ut semper tu, cui fit similis promissio, facias addere causam concernentem utilitatem fundi tui: videlicet, promittit non ædificare, vel non tenere fenestram in domo sua, ne efficiatur luminibus domus meæ, quia tunc servitus realis, & transibit domus obligata ad quemcunque possessorem, etsi per mille manus transiret: quod non esset, si causa non exprimeretur per prædicta.

Tertio casu * principali, quando 7 verba concessionis sonant in ius: &

tunc

subdistingue tres casus. Aliquando respectu certi, aliquando respectu incerti, aliquando non habito respectu ad aliquem fundum illius cui fit concessio. In primo casu quando fit concessio respectu certi fundi. Exemplum, Concedo tibi ius fundi per fundum meum ad talem tuum, vel aquam ducendi ex fundo meo ad tuum certum hortum: & tunc dicitur servitus realis & prædialis ab utraque parte, *ut l. pectoris. cum l. sequenti, & sequitur etiam l. cum fundo, de servit. rustic. præd. & l. si fundum de servit. legat. & c. cum venissent. extra de instit. nisi ex qualitate personæ, cui conceditur, & qualitate rei concessæ aliud præsumatur: ut est casus in l. pater. de servit. leg. & ibi not. Bart. & Paulus de Castr. in l. Lucius. ff. de servit. rustic. prædiorum. Et dum dixi esse servitutem realem & prædialem, quando fit concessio respectu certi fundi per verba sonantia ius, procedit sine dubio, quando fit actus ut non finiatur cum persona, puta relinquitur vel promittitur alicui ius aquæ ducendæ, qui habet vicinum prædium, ut non finiatur cum persona, & non habet dubium, quod est servitus realis & prædialis, & transit cum prædio, *per ea que supra dixi*. Sed si relinquitur habenti prædium vicinum, ut finiatur cum persona, est dubium an sit servitus realis, vel personalis, & Ioannes & Azor. dicunt, quod est servitutis realis, quæ tamen per exceptionem finitur cum persona perempta, *ut not. gloss. in l. Mela. §. final. ff. de alim. & cibis. legat. & in l. ut pomum, de servit. & in l. si quis binas, de usufr.* & not. Bart. d. l. Mela. §. final. qui dicit, quod hæc probatur in l. 3. ff. de servitutib. & illa est veritas per illum textum.*

8 In secundo casu * quando concessio

quæ sonat in ius, fit respectu incerti, sed certificandi per eum cui fit. Exemplum, Concedo tibi ius hauriendi aquam portandi ad fundum meum, vel ubicunque vis: & tunc dicitur concessio personalis, & non servitus realis vel prædialis: ut est casus not. in l. Lucius. quæ est lex penultim. & ibi hoc not. & tenet Paulus de Castr. Idem tenet Bald. ibi, qui dicit se prius contrarium respondisse, antequam vidisset illum textum, & hoc etiam sequitur Ludovic. de Rosat. in suo singulari 68. quod incipit, Concedo tibi ius hauriendi, qui dicit, quod ille textus est unicus in iure, ideo memoriam tuam nunquam exeat.

In tertio casu, quando verba concessionis sonant in ius, & non fit habito respectu ad aliquem fundum eius cui fit concessio: quia non habet fundum vicinum.

Exemplum, Concedo quod possis cœnare vel spatari, aut venari in fundo meo, aut quod possis haurire aquam ex puteo meo, vel ex cisterna, vel quod possis colligere poma ex arbore mea & in hoc est dubium, an illa sit servitus realis, vel personalis: an verò sit obligatio personalis tantum, & non servitus. Et Rog. gloss. in d. l. Mela. §. final. de cibis. legat. & in d. l. ut pomum. tenet quod sit servitus personalis, & hanc opinionem tenet Petr. & Cyn. in rubr. C. de servit. Sed gloss. Accurs. tenet secundum Ioan. quod imò non sit servitus, sed obligatio personalis, & hanc opinionem tenet Bart. in d. §. final. in d. l. ut pomum. & ista est communis opinio, ut per gloss. in d. l. ut pomum & est vera. Nam quod non sit servitus realis, patet: quia non diminuit de iure prædij servientis ad utilitatem dominantis: quod fieri debet, si esset realis, ut dixi supra in definitione servitutis

A 4 realis

realis, secundum Bart. item quod non sit servitus personalis, probatur: quia ire, & spariari per fundum alienum, in eo cœnare, vel similia facere, non diminuit de fructibus rei alienæ, adeo quod alteri acquiratur, ad cuius commodum tendit servitus ususfructus, vel usus illius fundi, ut dictum est, & ita tenent Flor. & Paulus de Cast. in d. l. ut pomum.

9 Sed * secundum hoc videretur, quod posse colligere pomum ex arbore mea, vel haurire aquam ex cisterna mea, sit servitus personalis usus, scilicet illius arboris, vel cisternæ? quia tendit ad diminutionem fundi, seu cisternæ, vel arboris meæ. De arbore non dubium. Sed de cisterna etiam idem est, quando hauriendo evacuetur, sicut contingit in civitate Venetiarum tempore æstivo, quo sæpissimè propter frequentiam hauritus, cisternæ evacuantur, & desiccantur. Tu tamen dicas, quod nec ista potest dici servitus ususfructus, vel usus, quoniam ad usufructuarium pertinent, vel omnes fructus, vel quota pars, sed in hoc casu ad istum cui facta est promissio, non spectat nisi certa quantitas: ergo non potest dici servitus usufructus. Item nec etiam servitus usus potest dici: quoniam ad usuarium pertinet posse sumere, quantum expedit sibi, & familiæ suæ, ut l. plenum, in fin. ff. de usu, & hab. Sed prædicta concessio de qua in proposito, restringitur ad certam quantitatem, non ad necessitatem: & idè tale ius non dicitur servitus realis, vel personalis, sed ius personale tantum, & ita tenet gl. quam sequuntur ibi Doct. in d. l. ut pomum. Et propterea est dicendum, quod si dicta promissio, vel concessio hauriendi aquam ex cisterna mea, vel colligendi poma ex arbore mea, esset facta

non ad certam quantitatem, sed pro necessitate tua, & familiæ, diceretur esse servitus usus personalis, per d. l. plenum, §. 1. & Institut. eod. §. 1. quod est not. Quod autem dixi talem concessionem hauriendi aquam, vel colligendi poma factam, non ad necessitatem esse, ius personale intellige: id est quod debetur personæ in illa re, non autem debetur alteri rei. Sed an sit adeo personale, ut non transeat ad heredem eius cui sit concessio?

Et videtur * quod sic, per l. apud Iul. §. si quis alicui, de leg. 1. In contrarium videtur, quia iurisdicção, & multa alia incorporalia, quæ debentur personæ, & non rei, transeant ad heredem, de hoc dic, ut per Bart. plenè, in l. pater, de servit. leg. & per Joan. de Plat. in l. sordidior. C. de excus. mun. lib. 11. & per Imol. in l. si sub una, §. 1. de verb. oblig. & per Canon. in c. cum venissent de instit. Quarto, & ultimo casu principali, quando verba concessionis sonant in potentiâ, puta, promitto tibi quod possis, vel non possim. Ita concludendum est. Aut illa verba sunt negativè prolata: ut puta concedo tibi: ut ego non possim ædificare in meo aliud, ne luminibus tuis officiam: & tunc erit servitus realis, secundum quam aufertur mihi potentia aliud ædificandi, l. alius. C. de servit. Et hoc intellige secundum ea quæ dixi in secundo casu principali: Aut affirmativè verba sunt prolata, & tunc aut pronomen, quod significat substantiam, seu ius, puta concedo tibi ius aquam ducendi de fundo meo: & idem cum distinctione tamen, quam posui supra in tertio casu principali, per verbum, quod significat actum: ut concedo tibi quod possis ire, agere per fundum meum, & tunc non erit servitus, sed concessio personalis, ut in l. 2. §. Item si in facto, de verb.

de verb. oblig. & l. apud Iulianum. § si quis alius, de leg. 1. Idem si fiat per verbum facultatis: ut concedo tibi facultatem eundi per fundum meum, secundum Paulum de Cast. in l. Lucius, in fine de seruit. rust. præd. qui ad hoc nihil allegat, sed tu allega Bart. qui hoc dicit in terminis in l. pater, ante fin. de dot. præleg. Idem credo, si fiat per verbum licetiam, vel potestatem. Exemplum, concedo tibi licentiam vel potestatem eundi per fundum meum, & moueor potissima ratione, quia illa verba magis sonant in factum quam ius. Nam prædicta verba significant hic, volo quod possis, & valeas ire per fundum meum, & sic potius significant factum quam ius, & hoc etiam vult Bartol. in d. l. pater. qui dicit quod illa verba, concedo tibi facultatem eundi, & quod possis ire, & sic verba magis referuntur ad factum, quam ad ius, & ita est confessio personalis: quod tamen intellige secundum ea quæ dixi supra in secundo principali. Et prædicta perpetuo tenementi: sunt enim necessaria fundamentum totius materiæ seruitutis: ac etiam quia per ea cautus esse poteris, qualiter verba seruitutis concipi debeant in fauorem promittentis: vel eius cui fit promissio vel concessio. Idem prædicta sunt magni effectus, scilicet intelligere, an sit seruitus realis, vel personalis obligatio tantum: nam ex hoc sequuntur multæ utilitates.

11 Prima utilitas est, * quia si seruitus, potest agi actione confessoria contra quemcunque impediens vel turbantem, ut in l. 2. §. fin. & in l. si quis diuturno ff. de seruit. vend. quæ dicitur vendicatio seu actio realis, ut l. ergo, in prin. ff. de seruit. rust. præd. & in l. uti frui. §. verum ff. de usufruct. per. &

Inst. de act. in §. aquæ. de qua actione vide plenè per F. in l. 1. & 2. ff. de seruit. vend. Sed si non esset seruitus, sed obligatio personalis tantum, actio confessoria non competere, sed solum actio personalis.

Secunda utilitas, * quia ubi est seruitus, actio confessoria datur contra quemlibet impediens, vel turbantem, ut supra: quia illa obligatio sequitur rem, sicut lepra leprosum, sed si esset actio personalis, non posset agi, nisi contra concedentem, vel se obligantem, ut in l. fin. §. ult. de contr. empt. & ita tenet Bart. in doct. in d. l. ut pomum. de quo die ut supra, in secundo casu principali. Hoc tamen intellige secundum Paulum de Cast. in d. l. ut pomum. quando ille cui facta est confessio personalis, non poterat aliquid propria auctoritate percipere, sed habebat carpere de manu concedentis, d. l. fin. & d. §. fin. & l. Cuius de ann. leg. secus si poterat propria auctoritate percipere: puta pomum est fundo vicini, vel lapidem euellere, quia tunc licet non sit seruitus personalis, habet tamen similitudinem cum ea, & ideo competit utilis confessoria sicut pro iure conservandi iurisdictionem vel pro iure eligendi prælatum, ut notat. Inno. in c. abbate, de verb. sign. & in c. bona, de postul. prælat. Et etiam competit officiū iudicis pro recuperanda quasi possessione iurisdictionis, l. Attilius, in fi. de don. ubi est rex. not. & etiam competit vtile interdum, uti poss. vel vnde vi, ut l. quoties, 2. in fin. ff. de seruit. & l. sicut §. Aristot. si seruit. vend.

Tertia est utilitas: quia * si est seruitus realis, transit illa ad hæredes actiue, & passiuè, id est, ad hæredem concedentis & concessionarij, ut l. percoris, ff. de seruit. rust. præd. & hoc ibi not. glos. & sequitur fundum dominantem

B

nantem & seruientem, & sic transit etiam ad singularem successorem, ut est text. in l. si aqueductus, ff. de contrahend. empr. Et ratio est, quia ius prædij est, ut leg. si mihi. §. fin. ff. de seruitut. rust. præd. & transit fundus cum sua causa, ut l. 1. §. si fundus, eodem tit. & ideo nec capitis diminutione perit, ut l. 3. ff. quemadmod. seruit. amit. Et quod dixi seruitutem transire ad omnes successores, intellige verum, quando seruitus est realiter constituta, quia tunc realis promissio non afficeret singularem successorem, ut l. 3. §. opus. ff. de alien. iud. mut. caus. facta, & leg. fin. §. fin. ff. de contrahend. empr. secundum Mar. Syl. Cyn. & Bald. qui ita notant in l. & in provinciali. C. de Seruit. Item secus est in quibusdam aliis casibus, quæ nominantur per gloss. in d. l. pecoris. Sed si esset seruitus personalis sicut usufructus, non transiret ad heredem eius, cui esset facta concessio: ut l. corruptionem, C. de usufr. & periret capitis diminutione, ut inst. de usufr. §. finitur. licet non pereat per mortem concedentis, vel ulterius, ut est casus not. in l. 2. C. de bonis matern. Idem si esset obligatio c. tantum personalis, non seruitus: quia non transiret ad heredem, ut est casus, & ibi plene ponitur in l. apud iulia. §. si quis alicui, de leg. 1. & l. Mela. §. fin. de alim. leg. nec ad singularem successorem, ut l. Caius, de ann. leg. & in l. fin. ff. de contrahenda empr. quod nota. Hic quæri posset de quibusdam obligationibus, an sint seruitutes reales seu prædiales, an vero obligationes tantum personales: sed quia melius conveniet post materiam seruitutis mixtæ: de qua statim dicemus, ideo ibi tractare constitui, &c.

A D D I T I O.

- a Realis dicitur. Adde Corn. conf. 287. in 4. vol. incip. dominus, & conf. 196. in 4. vol.
 b Personalis actio. Adde Corn. conf. 110. incip. videtur, in 1. vol. & in 4. vol. conf. 79. in l. licet.
 c Obligatio. Adde Alex. conf. 2. in 4. column. versic. 3. in 4. vol. & Corn. conf. 44. vol. 2.

C A P V T I I I.

De Seruitutibus mixtis.

- 1 Seruitutes mixte qua dicantur.
 2 Seruitutis mixta species quot sint?

Postquam visum est de Seruitutibus realibus & personalibus, consequens est, ut nunc de mixtis tractemus, sicut est seruitus usufructus, usus & similes: * quæ ideo mixtæ dicuntur, quia non sunt merè personales, quæ debentur à persona personæ: sicut sunt illæ de quibus primo loco diximus: nec merè reales, sicut sunt illæ quæ debentur à re rei, de quibus proxime dictum est: si de utrisque participant ex eo, quod debentur à re personæ, ipsæ etiam personales appellantur, ut l. 1. ff. de ser. quia cum persona semper finiuntur: ut l. non solum 3. §. tale 8. de lib. leg. & not. gloss. in rubr. ff. de seru. & l. si quis vnas. 3. ff. de usufr. & Inst. de seru. in princ. & tanquam reales etiam ipsæ dicuntur, & tanquam iura realia vendicantur: ut l. uti frui. in princ. ff. si usufr. pe. ut not. Cyn. in rub. C. de usufruct.

Sed propriè * mixtæ dicuntur, ut habetur in dictis iurib. Species autem huius seruitutis sint tres, usufr. usus, &c.

& habitatio, & secundum aliquos est etiam ministerium, siue opera seruorum. De singulis modo dicamus.

CAPVT VI.

De seruitute mixta, videlicet de seruitute vsusfructus.

- 1 *Vsusfructus formalis, & causalis qui dicantur.*
- 2 *Vsusfructus quid, & quatuorplex sit.*
- 3 *Dominium quatuorplex esse dicatur.*
- 4 *Fundus ad vsusfructum, vel ad vsusfructuandum si alicui relinquitur: an tunc vsusfructus, vel proprietatis relictæ videatur.*
- 5 *Domus, vel fundus in gaudium si alicui legatur, an ipsa proprietatis relictæ videatur.*
- 6 *Maritus si reliquerit uxorem dominam, & vsusfructuariam: sicut communiter fieri solet, an proprietatis, vel vsusfructus, vel alimenta relictæ videantur.*
- 7 *Legatum vsusfructus à legato reditus nunquid differat.*
- 8 *Legatum fructuum annuorum talis fundi, vel legatum fructuum eiusdem fundi in quo differant.*
- 9 *Legatio, vel concessio vsusfructus quid veniat.*
- 10 *Vsumfr. formalem alicuius fundi si quispiam emerit, & postea sterilis: an mercedis remissionem petere possit.*
- 11 *Vsusfructus, vel vsus legatus quanto tempore duret.*

Circa quam in primis sciendum est quod duplex est Vsumfr. unus est causalis, alius formalis. Causalis dicitur, quia ex persona causatur, quando habet mixtam causam dominij, & secun-

dum Flor. in rubr. ff. de vsufr. Vel dicitur quod causalis dicitur, quia est coniunctus cum sua causa, id est, proprietate, ut l. si vnus, §. an iepen. ff. de pact. & l. recte dicimus, & ibi not. ff. de verb. sign. Et iste vsufr. non est seruitus, nec pro eo competit confessoria, sed negatoria: quia dominus negat alteri ius esse fruendi, & de isto hic non est tractandum: quia non est materia nostra. Alius est vsufr. formalis, de quo loquuntur iura nostra de seruitutibus, qui dicitur formalis, ideo quia habet distinctam formam à proprietate, ut no. in d. l. recte dic. de verb. sign. & ille vsufr. appellatur seruitus, quæ ita definitur.

Vsumfructus est ius vtendi, & fruendi, ² salua rerum substantia, & est ius corporale, quo sublato ipsum tolli necesse est, ut est tex. in l. 1. & 2. ff. de vsufr. & Inst. eo. in pr. & dic. ut ibi. & adde dum dicitur, ibi, & fruendi, etiam propria auctoritate: quia fructuarius potest fructus capere propria auctoritate, l. fundi Abusiani. §. 8. & ibi not. ff. de vsufr. leg. quod non est in emptore fructuum etiam penditium, l. qui pendentem vindem. 25. ff. de act. empt. Et ratio est secundum Flor. in d. l. in princ. quia vendens fructus, videtur vendere corpora: qui autem vendit vsumfr. videtur ius vendere, ut l. vacca, 43. ff. de emitt. censetur enim vsufr. pars integralis rei, & pars dominij: ut l. 4. ff. de vsufr. & l. recte dicimus de verb. sign. & ideo sicut proprietatis dominium est, ita etiam est dominium vsufr. ut est gl. not. in l. proprietatis dom. C. de prob. quæ semper allegatur, quod vsufr. potest dici dominus respectu vsufructus. & sentit hoc glossa in rubr. de furt. dum dicitur: sequitur de dominio incorporatum, & ibi hoc tenuit Guliel. de Cun. & hic est textus in leg. in venditione in princ. ff. de bon. auto. ind. pas.

B 2 Et

Et propterea usufructuatio datur realis actio, & confessoria, & negatoria. quæ domino dantur, ut l. *uti fructus*, ff. si usufr. per. de quo vide plenè per Bart. in l. qui usufr. de verb. oblig. & ibi per Dd.

3 Vnde etiam dicit Bart. * in d. l. proprietatis. quod dominium est multiplex. primo quoddam directum est, istud etiam proprietas appellatur, ut ibi. Secundo est quoddam utile, & illud non dicitur proprietas, interdum est sub proprietate substantialiter, ut dominum emphyteutæ, & vasalli, ut l. r. §. qui in perpetuum, ff. si ager vectig. vel emphyt. per. etiam not. in l. si ut certo §. si duobus, vehiculum ff. commod. & per gl. fin. in c. cum Berold. de re iud. interdum utile dominium contrariatur directo, ut dominium præscribentis, ut habetur in *authen. nisi tricennale. Codic. de bon. mater.* de alio multiplici dominio Bart. in l. curatoris, 17. Codic. de neg. gest. Tertio quoddam est dominium adhuc magis discessivum, ut dominium usufructus, & usus, & dominium cuiuslibet servitutis. Item habentes præminentiam in subditos, appellantur domini a, & hoc vocabulum in libello prolatum debet intelligi secundum qualitatem personæ, ut l. sed si possessori. 1. §. 1. de iur. iuran. secundum Bald. in d. l. proprietatis, in prin. Hinc est quod dicitur dominium utile, sed habet se ad directum ad instar cuiusdam servitutis, quia per ipsum incommodatur proprietas, ut l. si tibi homo, §. fin. & hoc ibi not. de leg. 1. & alibi etiam dicitur, quod dominium utile se habet ad similitudinem usufructus, ut l. 1. §. quia autem 6. ff. de superficie & l. 1. in prin. ibi, in quos ius fructus, que transferretur, Digest. ad Treb. quia sicut usufructuarius totam commoditatem habet ut notat Cyn.

Cod. usufr. in rubr. ita & habens utile dominium, & sicut extincto usufructu proprietas impingatur, ita extincto utili dominio, etiam impingatur, quoniam utilitas reuertitur ad ipsum, & ex hoc sequitur vnum notabile, quod statutum loquens de usufructuario, extenderetur ad habentem iura utilia, si materia, de qua loquitur, hoc pateretur, & si comprehenderet emphyteutas, & vasallos, & filios, secundum Paul. de Castr. in l. 1. in principio, ff. ad Trebel. quod not. Quandoque tamen sub nomine usufruct. continetur proprietas ut l. 1. in fin. & ibi per gloss. & Dd. de usufruct. earum rerum quæ usu consum. & l. species auri. 1. §. de auro & argen. leg. & nota in leg. Titia cum testamento, §. fin. ff. de leg. 2. Aliquando tamen minus valet proprietas, quam usufructus, & è contra, ut notat. gloss. in l. omnium bonorum, de usufructu.

Sed * est dubium, quid si relinquitur alicui fundus ad usufructum vel ad usufructuandum, an tunc videatur relictus usufructus, vel proprietas? Dic proprietas, quia aliud est dicere, relinquo usufructum, & dicere relinquo ad usufructuandum, sicut aliud, est dicere, relinquo alimenta ex prædiis, & dicere, relinquo prædia: ut leg. libertis, in principio, & ibi per Bar. & alios. ff. de alimentis. & cibis. legat. Sed nunquid transeat ad hæredes? Dic plene ibi per Bartol. & de ista questione vide de lege. Titia cum testamento paragrafo Titia, de leg. 2. & per Dyn. Bartol. & Doctores in leg. donationes in concubinam paragrafo species. ff. de donat. & per gloss. & Dd. in l. cum in §. cui de transact. & per Flor. in l. Preculus ff. de usufructu. & per Angel. in lege si quis ita legaverit. eodem tit.

Quid

5 Quid autem, * si legatur domus vel fundus in gaudium, an videatur esse relicta proprietas, an vero ususfructus tantum? Et multi consuluerunt, quod videatur esse relicta proprietas, per d. l. Proculus. Sed dicit Flor. quod hoc videtur contra propriam naturam verborum: & propter id noluit se subscribere: sed dicebat attendendum esse, qui erant hæredes, ut si essent extranei, penitus hæc opinio, quod intelligatur relicta proprietas, posset saluari, secus si filij essent instituti, & sic à patre prædilecti, quæ opinio æqua est. Et de ista questione vide per Dyn. in cons. suo, quod incipit, quidam in testamento ubi dicit, quod legatarius habet quasi vsum fruct. & vide Bald. in l. si habitatio. de usu & habit. & in ap. si. qui tenet tale relictum transferri ad hæredes legatarij. per not. in d. l. libertis. quia modus favore legatarij non restringit legatum, de quo etiam vide ff. de donat. l. donationes, §. species.

6 Item quid * si maritus relinquit uxorem dominam, & usufructuariam b, sicut communiter fieri solet: an videatur relicta proprietas, vel usufruct. vel alimenta? Dic sola alimenta filiis institutis: secus si extranei, ut est glo. in authen. quod locum, C. si secundo nub. mul. ubi per omnes, & plene per Bart. l. Titia cum testamento. §. fin. de leg. 2. & Bald. in l. filia. C. de indict. vidui. quod intellige superstitibus filiis institutis: secus si filij moriantur viua matre quia tunc efficeretur proprietaria, ut notat singulariter Bart. per illum tex in l. sicut in annos quibus modis usufruct. amitt.

7 Nunquid * autem differat legatum usufruct. à legato redditus, & in quolibet? Dic quod sic, ut est text. in l. fundi Aduitiani, & ibi not. de usufruct. leg. &

habetur in l. si quis ita legauerit. ff. de usufr. Differentia etiam est inter vsum fruct. & facultatem fructuum percipiendorum, quam vide per Oid. in suo cons. 200. Aliud est enim usufruct. qui est jus, ut dixi in eius definitione, & aliud est perceptio fructuum, quæ est quid facti, non iuris & ideo usufr. non recte fructus appellatur, ut not. Aug. in l. dominus, ff. de usufr. Aliquando tamen capitur usufruct. pro facultate fructuum percipiendorum not. Aug. in l. Pomp. ff. quib. modo. usufr.

Sed an sit differentia, si quis legauerit fructus annuos talis fundi, vel vsum fr. eiusdem fundi, vide tex. & ibi gl. ord. & Dd. in l. si quis ita legauerit. ff. de usufruct.

Dubium esse * potest, quid veniat in legato, vel concessione usufruct. Dic quod venit patientia promittentis vel eius hæredis, quia clare intelligitur quis usufructuarius, quando patitur quem uti frui, l. 3. §. dare de usufruct. Item legato usufruct. veniunt boues aratorij, quos hæres non potest remouere de fundo, ut probatur in l. item si fundi 9. §. seminarij 6. ff. de usufr. & ibi hoc not. Ang. & Flo. item legato usufr. fundi videtur legatus usufruct. frumenti ad seminandum deputati: ut est text. in d. §. seminarij. & ibi hoc etiam not. Angel. Item usufructuarius debet habere omnes fructus, etiam si usufructus non durasset per vnum diem: quod secus est in viro & uxore, ut not. Bartol. in l. diuortio ff. sol. matr. ad quod vide not. in l. defuncta. ff. de usufruct. Item usufructuarius potest facere pingere, vel sculpere arma sua, in quo habet vsum fr., ut l. si cuius, alias l. æquissimum. l. 3. §. sed si adiunx. 7. vers. sigilla ff. de usufruct. & ibi hoc not. Ang. & Flo.

Et est ratio, quia per hoc non efficitur deterior conditio rei, nec mutatur eius substantia: alias secus esset, *ut l. monumentorum 6. C. de reli. & sumpt. & l. ne quis veta regia. C. ut nem. priuat. l. repeti. §. rei mutatione. ff. qui. ususfruct. amit.* Item adde, quod vendita gabella fructuum, non videtur venditus ususfru, hominum, qui nascuntur, pro quibus aliquid soluitur, *ut l. vetus est questio. 68. de usufruct. & ibi hoc tenet. Ang.*

- 10 Et questio * pulchra, an ille qui emit usufructum formalem alicuius fundi, si postea contingat sterilitas, possit petere remissionem mercedis? Et videtur quod sic: *per l. licet, C. locat. & c. propter sterilitatem, ext. de loc.* Et pro hoc, quia emptori fructuum futurorum sic talis remissio, *ut not. Bald. in d. l. licet in §. q. dicas contrarium, scilicet, quod non debeat fieri remissio aliqua: quia ius vtendi est pro concessione iuris: non autem pro fructu facti obligauit concedens usufruct. pro hoc l. 3. §. dare. ff. de usufruct.* Et ideo refert, utrum concernat perceptionis effectum, & tunc fiat remissio: aut primum remissionis actum, & tunc non fiat remissio, quia non est impedimentum, secundum Bal. qui ita not. *in d. l. licet, in §. q. in ver. sed quid de eo qui emit. Cod. locat.*

- 11 Quanto autem * tempore duret usufruct. vel usus legatus: Respondeo, dic, quod centum annos: quia ista est via longævi hominibus, ita dicit gl. 16. q. 1. c. possessiones, & mouetur per text. in l. an usufruct. ff. de usufruct. probatur in l. si usufr. munic. p. h. ff. de usufruct. leg. Idem dicat in legato usufr. relicto ciuitati, vel castello, ut duret centum annos, ut est casus in d. & iurib. Vltimò adde quod si-

cut usufr. constitutus finitur morte usufructuarij, *ut §. finitur. l. si. de usufr.* ita etiam finitur species usufr. constituendi, *ut probatur in l. Sempronius Attalus de usufr. leg. & l. qui usufr. in verb. hoc ita se. ff. de usufr. quos tex. allegat ad hoc iud. pro notabil. in 462. singulari, quod incipit usufr. conf. cetera circa istam materiam vide per Azo. in sum. C. de usufr. & in toto illo tit. ff. eod. & in c. fin. & ibi per glo. cano. ext. de pigno. quia non intendo ipsam hic latius declarare, & c. quia longissima est.*

A D D I T I O.

a Domini. Quomodo accipiatur verbum Dominus, vide Alex. in 2. vol. in conf. 129. in ult. col. per totum. & in 4. vol. conf. 3. in 2. colum. & Corneum consil. 129. incip. visis, in 3. volum.

b Usufruct. Adde Alex. conf. 66. per totum in 3. vol. & utrum, & quando si testator relinquens uxorem usufructuariā, instituit heredem vtilem post mortem vxoris, & vnum alium in re certa, an valeat legatum usufr. vide conf. 38. in 1. & 2. col. in 5. vol.

C A P V T V.

De secunda specie seruitutis mixte, de seruitute usus.

- 1 Usus definitio quanam propriè sit.
- 2 Usus quocumplex existat.
- 3 Usus quomodo capiatur.
- 4 Usus in quantum seruitus est, quid in se contineat.
- 5 Usus domus, vel adium in specie quid comprehendat.

6 Usus

6 *Vsus adium, habitationis, fundi, seruitutis pecoris, boum, armenti, & equi, quid sint remissine.*

I Ad secundam itaque seruitutem mixtam, quæ est vsus, accedamus: & ita diffinitur.

Vsus est * ius alienis rebus vtendi salua rerum substantia, *vt probatur in l. 1. cum glo. in verb. vtendi. ff. de usufruct. nam non dicit fruendi, ad differentiam vsufr. & ibi not. Diffinit autem aliter vsum Arc. in c. quamuis, de off. deleg. lib. 6. vbi dicit secundum Augustinum, quod vti, est id quod in vsum venerit, refertur ad id quod fruendum est, secundum eum, vti, est quæ sunt ad finem ordinata in finem referre, & illicitus vsus abusus vel abusus polius dominandus est. Ita definitio ponitur etiam in lib. Sentent. in princip. in 2. c. sed non conuenit propriè vsui, qui seruitus dicitur, ideo primam teneas, & eam declarata, *vt per gl. & Dd. in l. 1. ff. de usufruct. & per Cyn. C. eod. in rub.**

2 Et scias * quod vsus est duplex, scilicet etiam est vsufructus. vnus scilicet facti & alius iuris: *vt not. Bal. & Ang. in l. si vnus ff. de cond. inst.* Ex quo ibi inferunt ad quæstionem ingredientis in monasterium, & reseruantis sibi vsufructus. videlicet, quod talis ingressus non vtatur: quia cum vsufructus sit duplex iuris & facti, intelligitur ingrediens sensisse vsufructus facti, qui retinetur conuenientibus oculis abbatis Et, *allegauit extranagantem l. 2. 2. qua incipit ad conditorem, de qua quæstione vide per gl. in l. per seruum ff. de usu & hab. & auth. ingressi. C. de sacro. Eccles.* Item scias quod verbum vti, spectat ad vsuarium, verbum frui, ad vsufructuarium capiendū, frui, pro eo quod est iuris: *vt est text. in l. 1. in princ. ff.*

*de usu hab. non autem pro eo quod est perceptio fructuum, vt dixi supra de usufr. differt à fructu, l. vacca de euit. sed ius fruendi vtendi spectat ad vsufructum, vt est text. in l. vti frui, in princip. ff. si usufruct. per. pater ex diffinitione etiam vsufructus quam supra retuli, quod fallit simpliciter, quando concederetur vni res pleno iure cum clausula ad vtendum & fruendum. Nam tunc clausula non continet concessionem: *vt l. donationes in concubinam. §. species. de donat. nisi addiciatur, ad vtendum & retinendum in vita sua, vt l. cum hi. §. vni de transact. ita not. Bald. in l. 1. in 2. col. vers. nota quod fructus l. quando. C. de fruct. & lit. expens. quod not. bene* Item aduerte, quandoque quis habet ius vtendi fruendi & alter habet facultatem percipiendorum fructuum, *leg. si usufruct. ff. de iure dot. & leg. si usufruct. ff. sol. matr. & not. Ioan. Andr. in addit. ad Spec. in rub. de prob. ad fin. Et aduerte: quia principalis differentia inter vsufructum, & vsum est quod seruitus vsufructus est plenissima. Nam ad vsufructuarium omnes fructus pertinent: *vt l. usufr. legato. ff. de usufr.* Sed ad vsuarium illi tantum pertinent regulariter, qui sunt necessarii, *vt inst. de usu, & hab. in prin. & l. plenum. §. 1. eo tit. & c.* Ita tamen verba vti frui, per se sumpta, vel simul, aliter capiuntur apud Theologos, *vt per Aug. lib. 1. de doctrina Christiana, & libr. 10. de Trinit. & habetur etiam lib. 1. sentent. c. 2. lib. 2. c. 1. de quo vt ibi.***

Capitur * autem vsus multis modis primò pro iure seruitutis sicut dictum est & ita loquitur totus titulus. *ff. de usu & habit. & instit. eod. cum simil.* Secundò capitur quandoque pro vsufructu, *vt est text. gloss. in authen.*

de hered. qua ab intest. defer. §. si ve-
ro cum ascendentibus, & in authen. de
non elig. Secundo nub. §. 1. & §. prospe-
ximus. Tercio capitur pro commo-
ditate utendi, cum tamen verè non
sit usus, ut l. si is, qui binas 30. ff. de usu-
fructu, & l. si alij 42. ff. eod. titul.
Quarto capitur pro eo quod quis pro
suo usu habet, vel sui usus causa pa-
ratum est, in lege censoria. 203. ff. de
verb. sign. & leg. cum in testamento de
auro & argen. legato. & per Ang. in
l. ex facto. la. 2. ff. de hered. instit. ubi
dicit, ea quæ ad usum nostrum referi-
mus, semper intelliguntur esse illico
ubi sumus, nisi aliter appareat, Allegat
no. in l. sed non indulta Codic. in quibus
causis ping. taci contra. Quinto &
ultimo capitur pro eo, quod dicitur
usus communis, sicut est consuetudo,
ut l. 2. C. qua sit longa consuet. & in
capit. 1. in titul. de sen. cogni. Et pro-
pterea dicitur communis usus loquen-
di & intelligendi, de quibus vide ple-
ne per Bart. in l. Labeo. ff. de supell. leg.
& habetur in l. librorum. §. quod tamen
Cassius de legat. 3.

⁴ Sed sciendum * est, quid contineat
in se usus in quantum est servi-
tus. Dic in genere, ut colligitur de
diffinitione, quam supra tradidi, & ha-
betur inst. de usu & habit. per totum. &
ff. eo. per totum & d. l. plenum §. 1. & l.
per servum. §. 1. usque ad finem l. diuus.
§. 1. eod. tit.

⁵ Sed * in specie, quid contineat in se
usus domus vel ædium? Dic. ut l. 1. &
2. ff. de usu & habit. & Inst. eo. titul. §.
item is qui ædium & in l. diuus. §. 1. ubi
est casus nota in l. si domus & in l. si fi-
lius. fa. eo. titul. & in d. l. 2. est gloss. ne.
quod not. quod non potest inducere
ganeas seu meretrices usufructuarius,
vel usuarius, nec etiam scholaris so-
cius in domo conductæ: sicut nec vici-

nus potest invita vicina meretricem
in domo, ut notat Cuiuslibet Cuiuslibet & Dd.
in l. 2. de summa Trinit. Item nec so-
cius potest tenere concubinam, ut nos
Bal. in l. si conuenerit. pro socio. nec ini-
micum socij, arg. l. si pendentes §. 1. ibi
vel contumeliose de usufruct. nec ali-
quam personam, per quam possit in-
ferri contumelia socio vel domino
proprietary, per illum text. quem bene
notat.

Quid autem * contineat usus ⁷
ædium seu domus, vide in l. arboribus.
alias l. aquissimum. §. sed si ædium, cum
seque. usque ad finem de usufruct.
Item quid contineat usus habitatio-
nis vel habitatio, a vide l. cum amiqui.
tas & l. habitatio. C. de usufruct. & in-
stit. de usu & habit. §. sed sicut ha-
bitatio & l. si habitatio. ff. eo. tit. de quo
dic, ut plenius dicam in sequenti ser-
uitutis specie mixtæ. Item quid de usu
fundi, vide in d. l. si habitatio. §. si
usus. & l. fundi. ff. de usu & habit. & In-
stit. eo. in princ. Item quid de usu ferui.
vide Inst. eod. §. item is ad quem, in l. per
servum in princ. & l. servus & l. si ita le-
gat. 16. §. servus. 3. ff. de usu & habit. Item
quid de usu pecoris, vide in l. plenum.
§. sed si pecoris ff. de usu & habit. Item
quid de usu boum & armenti & æqui,
vide in d. l. plenum §. sed si boum & §.
equitij. Item quid de usu aquæ vide in
l. diuus Adria eod. Item quid de mini-
sterij usu & operarum ferui, vide in d.
l. plenum §. si usus, & §. operas cum l.
seq. ff. eo. de istis duobus dicitur in se-
quentibus. Hæc de seruitute usus, quæ
est secunda species seruitutis mixtæ,
dixisse sufficiant.

ADDI

A D D I T I O.

a *Habitatio.* Adde Alex. in 1. vol. conf. 1. in 1. col. & in 2. vol. conf. 20. per totum. & Corn. conf. 154. in 4. vol.

C A P V T V I.

De tertia specie virtutis mixtæ, videlicet de seruitute habitationis.

- 1 *Habitatio ab usu in quo differat.*
- 2 *Si legauerit, & promiserit quispiam alicui habitationem, an proprietatem relinquere videatur.*
- 3 *Domus ad habitandum, vel pro sola habitatione si alicui legetur, vel etiam alimenta, quid iuris.*
- 4 *Domus commoditas multis modis legari, vel concedi potest.*
- 5 *Testator si uxori domus habitationem reliquerit, de qua non liquet, cum plures domos habeat de qua sensisse videatur.*
- 6 *Testator si domus sua habitationem, vel usumfr. uxori reliquerit, deinde eodem testamento eandem domum alteri legauerit, an ex hoc legato usufr. vel habitatio eidem uxori adempta videatur.*
- 7 *Testator si dixerit, relinquo uxori meæ habitationem in domo cum filiis suis, nunquid talis ex tacita defuncti voluntate etiam alimenta habere debeat.*

Dicemus nunc de alia specie seruitutis mixtæ quæ est species tertia, & vocatur habitatio. Ista habitatio est ius proprium, & speciale, diuersum ab usufr. & usu, ut est iuxta in

l. cum antiquitas C. de usufruct. & Inst. de usu & habita. §. sed si cum habitatione. & est seruitus usufr. & usus, ut probatur. Inst. de usu & habita. in rub. & in §. pen. & ibi, hac de seruitutibus, & in rubr. C. de usufr. N. c. dicitur seruitus personalis, secundum Azo. in summa C. de usufruct. vers. nunc de habitatione videndum est, secundum Cyn. in rubr. C. eo. tit. probatur in l. 1. ff. de seruis. & not. gl. in l. si is qui binas. 30. ff. de usufr. Sed propriè dicitur mixta, ut dixi, quæ habetur à re personæ, ut not. glo. in rubr. ff. de seruit. gloss. 2. inst. eod. & constituitur hæc habitatio, ut usufructus in domo, secundum Azo. in summa, Cod. de usufruct. non tamen est usufructus nec usus, sed est quoddam ius proprium, & speciale, & diuersam habens naturam, ut dicitur ex. in d. l. cum antiquitas, licet in quibusdam conueniant.

Nam * differt habitatio ab usufr. in hoc, quia usufructus capitis diminutione petit, & non utendo, ut l. corruptionem, C. de usufruct. Inst. eo. §. fin. Habitatio autem nunquam nisi per solam mortem, ut l. si habitatio in prin. Digestus de usu, & habitat. & l. habitatio. C. de usufruct. Et est ratio: quod habitatio non perditur capitis diminutione: quia est species alimentorum: & in alimentis potius attenditur factum, quàm personæ conditio, ut l. legatum. Dig. capi dimi. item quia non perit non utendo. Dic, ratio est propter fauorem alimentorum, ex quo pars alimenti. ut dixi. Item est alia ratio, quia usufructus recipit denominationem ab actu, & ab usu: & ideo per non usum tollitur: sed habitatio proptè est ius, est seruitus, & non recipit denominationem ab actu: sed ab habitu, & potentia habitandi. Item habitatio recipit magis denominationem

tricem
Dd.
ec lo.
ut nos
cinni-
ibi
ali-
it in-
mino
bene

7
vfu
ribus.
cum
fruct.
ratio-
requi-
a
& in-
ut ha-
e quo
i fer-
le vfu
s. si
& in-
ferui.
ml. per
itale-
Item
lenun.
Item
æqui,
& s.
vide in
mini-
in. d.
cum l.
in se-
s, quæ
mixtæ,

DDI

nem à persona, secundum Guil. de Cun. & Bald. in d. l. cum antiquitas. Sed in hoc concordat ususfructus, & habitatio: quia sicut usufructuarius potest alteri locare usufructuar. *Inst. de usu, & habita. in si. princ.* ita, & qui habet habitationem, ut est text. in d. l. cum antiquitas. *Inst. de usu & habitatio. §. sed si cui habitatio.* Item seruitus habitationis differt ab usu, seu servitute usus, quia usuarius locare non potest, ut *inst. de usu, & habitatio. in fin. princ.* sed ille qui habet habitationem sic, ut dicit l. cum antiquitas. & *Inst. eo. §. sed cui.* & etiam commodare potest, text. est in l. 1. §. inter commodatum, & ibi Dd. ff. commodata. Ususfructus autem habitationis significat idem quod habitatio, & idem importat vñ sicut aliud, ut est casus, in d. l. cum antiquitas. & ideo quod de vno dicitur, de alio dictum esse intelligatur.

2 Sed nunquid legando, vel promittendo quis habitationem, videatur relinquere proprietatem? Dic secundum glof. in d. l. cum antiquitas, quod si legans vel promittens erat solitus domum suam vocare habitationem, sicut sunt quidam qui fundum appellant possessionem, respiciendo potius ad proprietatem, quam ad nudam possessionem: ut l. interdum 78. de verbor. sign. Nam tunc proprietatem videtur legasse, vel promisisse, alias non propter ibi dicit Bart. esse menti tenendum. Vel dic secundum Bald. & Dd. ibi. Aut vocabulum attribuitur toti rei, verbi gratia, testator dicit, lego habitationem meam, & consignat domum, & tunc videtur legata proprietas. Aut non attribuitur hoc vocabulum toti rei, sed cuidam iuri in re: ut quia dixit, habitationem talis domus, tunc non videtur legata proprietas, alleg. l. Scia. §. Caio Scio. 2. de fun. inst. & l. concubin.

§. qui quatuor. de leg. 3. & idem habetur per glo. Bart. & Dd. in leg. 1. ff. commodata.

Quid* aut si legetur domus ad habitandum, vel pro sua habitatione, vel alimenta? a vide plenè per Bar. in l. donationes in concubinam. §. species. de donatio. & per glo. Bart. & Dd. in leg. cum hi. §. si. de transactio. & in l. si mulier. C. de iur. dot. & per Flor. in l. Proculus, & in l. si quis ita legaveris. de usufruct.

Ex * prædictis omnibus collige, 4 quod comoditas potest multis modis legari, vel concedi. Primò quando relinquitur usufructus domus, & tunc idem quod in aliis rebus, in quibus relinquitur usufructus. Secundò relinquitur aliquando usus domus. Et quid in hoc contineatur, dixi supra, in materia servitutis usus, in fine.

Et * adde quod si testator relinquit 5 uxori habitationem domus, de qua non apparet. Dic quod si habet vnam in domicilio, aliam extra, in dubio videtur sensisse de illa, quæ est in domicilio, ut probatur in l. quæ conditio. 39. §. 1. ff. de condit. & demonstrat. & ita tenet Bald. & Imol. in l. si domus. de legat. 1. in princ. Et si plures essent in domicilio, electio esset hæredis, ut d. l. si domus in princ. Tertiò solet relinqui habitatio talis domus, quam habeo in tali loco, & tunc non venit dominium sed commoditas, quæ est ius separatū ab usu, & ab usufructu, l. cum antiquitas. C. de usufr. nisi ex communi usu loquendi legantis aliud apparet, ut supra dixi. Item in tali legato habitationis non veniet hortus, licet aditum ad illum haberet per illam domum, ut est text. in l. Olympico. ff. de serv. urban. prad. Et ibi hoc notant Dd. quod intelligit ibi Floria. nisi iudicaretur domum accedere, ut l. prædictis, de leg. 3. §. penult.

penul. Et adde quod dicam in versic. dubitari potest. Quare nonnunquam relinquitur habitatio, quam quis habet in tali loco, vel dicitur, relinquo habitationem meam: & tunc venit proprietas, secundum Gulsel. Bal. & Dd. in d. l. cum antiquitas. Et propterea sit cautus testator vel notarius, quomodo loquatur. Quinto quandoque relinquitur ususfructus habitationis, & tunc idem est, ac si relinquatur habitatio talis domus, & tunc non est propterea ususfructus. casus est in d. l. cum antiquitas, & c. Sexto sæpe relinquitur domus ad habitandum, vel pro sua habitatione, & tunc dic per Bart. in l. libertis. de alimen. & cibariis. legat. & in aliis locis, de quibus supra. Septimo & ultimo relinquitur aliquando domus in b. gaudimentum, & de hoc dic ut dixi in materia ususfructus.

61 Sed * contra prædicta dubitari potest. Quidam reliquit uxori habitationem vel ususfructum domus suæ: deinde legauit in eodem testamento eandem domum alteri, an per istud legatum videatur adeptus ususfructus uxori vel habitatio? Dicas quod non, casus est no. in l. Sempronio. in princ. de usufr. legat. & ibi probatur, quod legato generali usus fructus vel habitationis non derogatur per legatum speciale ipsius rei, & dicit ibi Bart. quod iudicio suo ille tex. non est alibi. Idem tenet Ludou. Pont. in suo singulari. 461. quod incipit, an legato generali, qui allegat etiam ad hoc legem, si alij in princ. eo. tit. quod. not.

Item * dubitari potest, quid si testator ita dixit, Relinquo uxori meæ habitationem in domo cum filiis suis, iuxta l. si mulieri cum liberis. de usufr. accresce an ista debeat habere alimenta ex tacita voluntate defuncti, quæ in

obsequio filiorum esse debet, ut l. sed si hoc 62. §. si de cond. & demonstr. ergo debet ab eis aliter etiam preposito, quod esset alia quam mater: puta amica, quia hoc est in recompensatione laboris, ut l. Seio de an. leg. in rebus. §. ante per. ff. commod. & l. idemque. §. Labeo. ff. manda. & l. quoniam liberi. C. de test. secundum Bald. qui ita not. in l. fin. in 2. colum. in princ. de indi. viduitate. Postremo scias, quod ille qui habet habitationem, dicitur possidere etiam si non habeat aditum ex publico, l. si duo. §. ceterum. ff. vi. poss. Et ita hoc not. Bart. per illum tex. qui dicit, quod sæpe contingit, quod testator relinquit uxori habitationem certæ partis domus, etiam dicit quod illam partem possideat etiam si non habeat aditum ex publico, quod est notabile.

A D D I T I O.

a Alimenta. Vtrum alimenta debeant præstari de fructibus, an vero de proprietate, vide Alex. cons. 100. in ult. col. in 1. vol. Et vtrum ille cui debent præstari alimenta in domo hæredum debeat operari ad commodum hæredum, & quomodo intelligatur talis dispositio. Ale. in cons. 2. in 1. col. in 4. vol. & in 1. vol. consil. 100. in 1. col. per totum. vbi concludit, quod debet præstare seruitia in domo, secundum qualitatem suæ personæ.

b Domus. Adde Corneum, in 2. vol. cons. 244. incip. videtur prima. & domus sumitur in iure variis modis, in consil. 55. in 1. volum. Et Alexand. in consil. 48. in ult. col. in fin.

CAPVT VII.

De seruitute ministerij, seu operarum, an sit realis vel personalis.

- 1 *Quoddam quid est, quod in facto consistit.*
- 2 *Opera, seu ministerium seruorum qualiter, & in quibus constituatur: & qualiter restituatur, & amittatur, remissiuè.*

TRia seruitutum genera esse diximus, de quibus hactenus tractatum est. Quidam tamen dixerunt aliud genus seruitutum reperiri, scilicet ministerium, siue opera seruorum, de qua dubitatur utrum sit realis, vel personalis, & dicit Cyn. in rubr. de usufr. quosdam tenere, quod sit realis: quia personalis seruitus non transmittitur ad alium, ut ff. de usufruct. legat. l. 2. ergo, &c. Alij dicunt, quod est personalis: nam seruitutes reales sunt perpetuae, ut ff. de censibus, l. forma, sed seruitus illa non est perpetua, sed mortuo seruo extinguitur: ergo, &c. Dicit Petr. de Bellapertica, in dist. rub. usufruct. ut ibi refert Cyn. si volumus tenere, quod sit seruitus, tutius est tenere quod sit realis, sed tamen ipse credit quod non sit seruitus: sed est potius quaedam modificatio, quam dominus compellitur pati, ut seruitutem in seruo, tamen non est seruitus, & hoc dixit lex: nam in libero homine nulla seruitus cadit, de cond. & demonstr. l. Titio, 71. §. Titio centum, 2. & tamen ministerium liberi hominis potest legari, ut leg. 3. de usufructu legat. & videtur innui de operis ser-

uorum, legat. l. ubi dicitur.

Quod est * quoddam quid, quod in facto consistit, unde non est proprie seruitus secundum eum, & ita voluit in effectu glo. in l. si is qui binas 30. de usufr. & ita tenet Cyn. & Bald. communiter Dd. in d. rubr. C. de usufruct. qui dicunt, quod est potius quaedam obligatio personalis, seu ius personale: & ideo contra impediens non datur actio confessoria, sed actio personalis & iniuriarum, arguunt. l. qui pendentes, de action. empr.

Et de hac materia, * scilicet qualiter ministerium, siue opera seruorum constituantur, & in quibus, & qualiter restituantur, vide plene per Azoc. de usufr. in summ. in ult. col. vers. sequitur videre de ministerio, usque ad fin. ubi vide. qui clare loquitur. Dicitur etiam quod aliud genus seruitutis reperitur, quae debetur à persona rei: ut puta, relinquo Titio centum, ut à monumento meo non recedat, l. Titio 71. §. Titio centum, ff. de condit. & demonstr. & not. glo. in rubr. de seruit. & glo. 2. Inst. de seru. in princ. Sed illa non est proprie seruitus, propter caput in materia nostra: & ideo istam praecedentem non connumerari inter genera seruitutum, &c.

CAPVT VIII.

De quibusdam obligationibus, an illae dicantur seruitutes.

- 1 *Si constituat quispiam mihi, quod in fundo suo omni anno unum frumenti starium recipiam, vel unum pomum in viridario, an huiusmodi seruitutes dicantur.*

2 Si

- 2 Si promiserit quispiam mihi seruitutem pecoris appellendi ad fontes, causa agri mei stercorandi, an hoc seruitus esse dicatur.
- 3 Si promiserit quispiam alicui seruitutem de coquendo panem in furno suo pro tota eius familia, an hoc etiam seruitus dicatur.
- 4 Si promiserit aliquis alicui, quod per pontem suum sine gabella transire possit, sicuti promiserit Veneti Placentinis, an hoc seruitus dicatur.
- 5 Pedagogium colligere, an seruitus debita colligenti existat.

Hic videndum est de quibusdam, ut promisimus, obligationibus, an sint seruitutes.

Et primò, si aliquis constituat mihi, quod in fundo suo recipiam omni anno vnum starium frumenti: vel quod pomum percipiam in viridario suo. Et Petr. de Bellaper. rub. *Cod. de usufruct.* dicit, quod est seruitus innominata, ex qua oritur contra tertium impediens actio confessoria, ut l. *Mela. §. si. de alimen. & ciba. lega.* & idem tenet Bald. in l. *si plures in 4. col. C. de condi. infer.* Sed idem Bart. in d. rub. tenet, quod non sit seruitus, sed obligatio personalis: & melius, de quo dic, ut ibi plene, & per Cyn. & conclude, ut dixi supra in illa quest. quomodo cognoscatur, an seruitutes sint reales & prædiales, in tertio casu principali, ubi plenius hoc declaravi.

- 2 Secundò, quid si promisti mihi seruitutem pecoris appellendi ad fontes causas agri mei stercorandi, an sit seruitus? Glo. dicit quod non l. *pecoris. ff. de seruit. præd. rust.* Bald. contra in d. l. *si plures in 3. col. de hoc dic, ut Dd. in d. l. pecoris. & in l.*

ut pomum de seruit. & in l. Mela. §. si. de alimen. & ciba. & dixi in d. 3. casu principali.

Tertiò, quid si aliquis promisit seruitutem de coquendo panem in furno pro tota familia? Et Cyn. tenet, quod non sit seruitus: quia non concernit res necessarias: & ideo vendito per ipsum furno, emptor non tenebitur me pati, quia seruitutes sunt inducæ propter necessitatem rerum: sed furnus non indiget pane, ut ibi decoquatur, & male dicit secundum Bal. in d. l. *si plures in 4. col. de condi. infer.* quia secundum eum est seruitus, quæ debetur à re personæ: sicut est illa, quod possim de agro tuo recipere millesimam fructuum, vel vnum corbem. & dic secundum Pet. quod erit seruitus innominata, quia genera seruitutum multo plura sunt, quam quæ specialiter enumerata sunt, & nominata, l. 3. §. *genera de acquiren. possess.* Ego credo, quod possit dici seruitus vlus, ex quo est ad necessitatem familiæ introducta: per ea quæ dixi in questio. quomodo cognoscatur seruitus realis & adde quod statim dicam in sequenti diuisione seruitutum.

Quartò, quid si promisti, quod per pontem tuum possim transire sine gabella? sicut dicitur quod Veneti concesserunt Placentinis transitum per quandam pontem, qui tunc possidebatur per Venetos, absque solutione aliquius vectigalis, de hac questione vide per Bald. in d. l. *si plures C. de conditio. infer. in 4. col. vers. item seruitus est, si per pontem tuum, dic, ut ibi.*

Quintò, utrum si colligere pedagogium, sit seruitus debita colligenti? Dic: quod non: quia seruitutis nostræ est pati, non exigere, ut l. *quoties 15. §. 1. ff. de seruit.* Sed est quedam iurisdicatio ordinaria conscripto loco: &

C 3 idco

ideo ponte destructo sine spe restituit. non possent exigi vestigalia à transeuntibus, nisi locus, ubi erat pons, de nouo sit restitutus: quia locus in quo erat iurisdicatio limitata, id est pons, in terminatura definit esse & omnia loca naturalia sunt libera transeuntibus ff. quemad. ser. amit. l. si locus, §. fin. Si autem in loco veteri reficiatur pons tunc vestigal ipso iure reuocatur, siue restituitur in integrum, ut d. l. si locus. ut not. Bal. singulariter in d. l. si plures. in 3. Col. vers. vi di dubitari. C. de condit. insert. quod est. no. Explicata est prima generalis diuisio seruitutum, cum his quæ ad eam pertinere visa sunt: nunc de reliquis dicemus.

CAPVT IX.

De Seruitutibus nominatis & innominatis.

- 1 Seruitutes urbanae & rusticae quæ dicuntur.
- 2 Seruitutes innominatae quanam sint
- 3 seruitutes nominatae quæ appellantur.

Secunda diuisio seruitutum est: Nam quædam seruitutes sunt nominatae: quædam innominatae, ut notat gl. in l. penult. §. pradio: de seruit. rust. pradio. & ibi per Cyn. & Bal. & Dd. rubr. C. de usufr. & per Bal. in d. l. si plures in 3. colum.

Et dic, quod * seruitutes urbanae nominatae sunt illae quæ ponuntur in l. 1. in princ. de seruit. urbano. pradio. innominatae vero sunt illae rusticae, quæ ponuntur in l. 1. §. in pradio. ff. de seruit. rust. Et nominatae dicuntur secundum Paul. de Castr. in l. 1. proxime all. g. quia sunt nomina iuris, ut iter, actus, via, aquæ ductus & similia, sed

innominatae ideo dicuntur, quia illae sunt nomina actus, non nomina proprietatis, sicut sunt aquæ haustus, pecoris ad aquam compulsus, ius pascendi, calcem coquendi, & arenam fodiendi: de quibus fit mentio in d. §. in pradiis. Denominantur ergo istae seruitutes ab ipso actu utendi: sicut videmus quod quædam sunt maleficia nominata ut furtum falsum, & similia, quæ sunt nomina iuris.

Quædam innominata, quæ non nominantur: quia denominantur ab ipso actu, ut percutere, vulnerare: qui actus possunt fieri cum dolo & sine dolo. Primo casu sunt maleficia, secundo non: sed prima non possunt fieri sine dolo, ut not. Bart. in l. 1. §. 1. ff. si quis res sua liber. esse iuss. sue. & l. 1. in pr. ver. venio ad tertiam partem ad Turpil. ubi hæc etiam infert ad quædam alia. Sed licet illa sint in se vera, tamen videtur, quod illae seruitutes de quibus in d. §. in pradio. possunt dici nominatae, tum quia habent nomen proprium, & elegans, sicut aliae nominatae iuxta no. in l. in risgen. in pr. ff. de pact. tum quia videntur esse nomina iuris, & nominari à iure, non ab actu, sicut est aquæ ductus, quæ videntur esse ita nominata, sicut aquæ ductus. Item ius pascendi, calcis coquendae, & arenæ fodiendae: nam illa nomina referuntur ad ius, non ad factum. Tamen denique dicit Iurisconsultus in d. l. 1. §. in pradio. de seruit. rustic. pradio. quod in seruitutibus rustic. pradio. sunt comparanda aquæ haustus, &c. quasi dicat, istae sunt seruitutes quæ ita nuncupantur, sicut & aliae, idem probatur. Instit. de seruit. §. inter rustic. Et ideo posset forte dici, quod illae, de quibus in d. §. in pradio. possent dici, nominatae: sed illae quæ non reperiuntur habere nomen proprium, sicut est, quando constituitur aliquid quo possit fieri in pradio

prædia, quod de iure non possis facere fenestram in muro communi, vel cum non possis id quod de iure posses: ut puta promittis non facere fenestram in fundo tuo proprio, iuxta l. quoties is in prin. ff. de seru. & similes sunt innominatæ.

- 3 Illæ verò, quæ reperiuntur habere nomen * proprium, à iure inuentum, sicut est in l. 1. & 2. de seru. rustic. præd. dicuntur esse nominatæ per notatam, in l. iurisgen. in pr. ff. de pact. dicit etiam Petr. Cyn. in rubr. C. de usufr. quod nominatæ seruitutes non sunt plures, sed bene plures sunt innominatæ. Quod si aliquis concedat mihi, ut in fundo suo recipiam omni anno vnum stadium frumenti, vel vnum modium bladi, vel quod pomum ex viridario tuo percipiam: istæ tamen seruitutes similes constitui possunt, ut l. ut pomum. 8. ff. de ser. l. pecoris, & l. ergo de seru. rustic. præd. Et dici possunt seruitutes personales innominatæ. Sed in hoc ego aliter dixi supra, in vers. hic videndum est iuxta vers. quid si aliquis promittit seruitutem ei supra in materia seruitutis realis. Et ideo teneas id quod ibi conclusum est.

CAPVT X.

De Seruitutibus diuiduis, & indiuiduis.

- 1 Seruitus ususfructus diuidua est, cætera autem indiuidua.
- 2 Ea quæ facti sunt, diuisionem non recipiunt.

Tertia diuisio seruitutum hæc est, Nam quædam sunt diuiduæ, quædam indiuiduæ: * nam seruitus usus-

fructus est diuidua, & cætera seruitutes sunt indiuiduæ, ut est text. in l. 1. §. si ususfructus, 9. ff. ad leg. Falcidiam, & in l. stipulationes non diuiduntur in pr. ff. de verb. oblig. Et quæ sit ratio differentia, dic quod est ista secundum Doctores in dictis iuribus: quia tantam vtilitatem affert ususfruct. respectu partis: quantum totum respectu totius: quod non est in aliis seruitutibus. Nam ususfructus consistit in commodo fructuum qui percipiuntur, ut si percipiuntur decem corbes frumenti, vel fœni, tantam vtilitatem habeo de vno corbe respectu vnus, quantum de decem respectu decem. Sed aliæ seruitutes tam reales, quam personales consistunt in commodo necessitatis: nam prædiales debentur iuxta necessitatem, ut l. pecoris cum l. sequen. de seru. rustic. prædio. & personalis cum usus debetur secundum necessitatem personæ, ut l. plenum, ff. de usu, & habitatione. Necessitas autem est indiuisibilis. Nam si ad sustentationem vnus necessarii sunt omni die duo panes, non habendo nisi vnum continuè: non haberet tantam vtilitatem ex illo respectu duorum: quoniam ex duobus sustentaretur, & viueret in solidum: sed ex illo sustentaretur, quia non potest pro parte viuere, pro parte mori, & hæc est ratio, l. usus pars, ff. de usu, & habita. Alia ratio assignata per Alber. de Ros. in d. l. 1. §. si usufr. ad legem Falcid. inter vsumfr. & vsum, quia ususfruct. ab initio, ff. de usufruct. Vnde sicut dominium potest diuidi, & ita ususfructus, sed usus plus habet facti quam iuris, & ideo pars in eo venire non potest, d. l. usus pars.

Ea enim quæ sunt facti, non recipiunt diuisionem, ut l. si is qui quadraginta. 80. §. quedam. 1. ad leg. Falcid.

CAPVT IX.

*De Seruitutib. urbanis, & rusticis,
& que dicantur etiam serui-
tutes urbana.*

- 1 Seruitutes urbana, & rustica quare dicantur.
- 2 Pradia urbana vel rustica qua nominentur.
- 3 Stabulum an pradium urbanum dicatur.
- 4 Hortus an pradium urbanum vel rusticum appelletur.
- 5 Horreum an pradium urbanum denominetur.
- 6 Campana an pradium urbanum vocetur.
- 7 Navis an pradium urbanum existat.
- 8 Molendinum an pradium urbanum sit.
- 9 Area an pradium urbanum dici possit.
- 10 Seruitus urbana qualis sit, & quomodo noscatur.
- 11 Si habeam ius cundi per fundum suum ad domum meam, an hoc seruitus esse dicatur.

Quarta diuisio principalis seruitutum est.

Quædam enim sunt seruitutes urbana: quædam rustica, ut probatur in tit. de seru. rust. pradio. & communia pradio. tam rust. & Inst. de seru. in princ. & §. urbanorum cum simil. & dicuntur urbana, & rustica, quia non possunt esse sine pradio urbano rustico, rex. est in l. communia pradi. & Inst. de seru. §. inter rusticorum, versic. ideo autem, quod intellige, ut not. per

gloss. & Dd. in dist. leg. 1.

Quæ autem * dicuntur urbana prædia, vel rustica? Dic, urbana dicuntur omnia ædificia habitandi causa facta, ubicunque sint siue in ciuitate, siue in villa: quia urbanum prædium locus non facit, sed materia, rex. est in l. urbana prædia de ver. sig. & not. gl. in l. eo iure, §. stabula in quibus caus. pign. vel hypoth. tacit. contrah. Rustica autem prædia sunt, quæ fructuum percipiendorum causa fiunt, ut probatur in d. §. stabula, ita notat Azo. in summa, Cod. de seru. §. 1.

Sed quid de stabulo *? Si est iunctum domui, & sic gratia habitandi est prædium urbanum, ut d. l. urbana. aliàs diceretur rusticum, rex. est cum gl. in d. l. stabula.

Quid de horto? * Dic, sic plurimum in reditu est, puta, quia in eo sunt vires, oliueta, vel in eo seminantur frumentum, vel nascuntur fructus venales, & tunc dicitur rusticum prædium, etiam si sit in ciuitate, secus si esset sicut est viridarium, & fructus non vendantur, ut probatur in d. l. urbana prædia. de ver. sign.

Quid de horreo? Dic esse præd. 5 urba. ut l. si horreum cum seq. in quibus caus. pign. vel hypoth. tac. contrah.

Quid de campana? * dic quod si 6 est destinata ad vsum hominis esse prædium urbanum, ut in ea quis non posset capi pro debito ciuili sicut in domo non posset, l. plerique de in iure vocan. quia tunc venit appellatione domus. Si autem est destinata ad alium vsum, puta bovm, vel pecorum tunc est rusticum prædium, & tunc posset in ea capere, ut probatur c. 2. si duo fratres in iun. de duob. Fratribus, de nouo bon. inuesti. & notat Ludov. Roma. in l. 1. §. domini. ad Syl. quod ego intelligo nisi esset iuncta domui, vel esset campana

campaneæ in qua ab vna parte effit domus, ab alia stabulum, per text. cum gloss. in d. l. eo in re, §. stabula. in qui. ca. pig. tac. contrah.

7 Quid de * nauis? Videretur quod magis urbano, quam rustico prædio comparatur, argum. l. 1. §. si quis de nauis de vi, & vi arma. secundum Bald. in l. certi iuris in 3. colum. C. loca. & hoc videtur probari in l. pen. §. fina. de his qui deiecit. vel effund. licet non sit propriè domus quæ consistit ex solo tecto, & pariete, ut l. cum qui ades de usucap. de quo vide per Ludo. Pontanum, in d. §. Domini Quid de molendino? a Dic potius, quod est prædium rusticum, quam urbanum.

8 Idem in * fundo rurali, secundum Bal. in d. l. certi iuris in 3. col. quod intellige, nisi coniunctum domui, per no. in d. §. stabula. vel nisi in molendino habitaretur, sicut multi faciunt.

9 Quid de * area? Dic, si est causa fructuum comparatum, in quo frumentum excutitur tunc rusticum prædium reputatur, l. ult. §. ult. C. de seru. sed si esset area, quæ propriè curtis, seu curia appellatur, quæ sit in domo, vel domui coniuncta, credo, quod urbanum prædium dici posset, ex qua pars domus reputatur urbana, pro quo facit quod not. Azo. in summa, C. de seru. §. 1.

10 Sed quomodo * cognoscetur quæ sit seruitus urbana? Dic ex qualitate prædij cui seruitus debetur, non ex qualitate eius quod seruitutem debet. Nam talis est seruitus, quale est prædium cui debetur: quoniam seruitus denominatur à prædio dominante, cui debetur à digniori, ut probatur in l. 1. §. area. & ibi hoc not. gloss. Dyn. & Ange. & Dd. de seru. rust. præd. & Alberic. de Roj. in l. de pupillo, §. & belle. de no. ope. nun. l. qui viam, eo tit. 1. & Paul. de

Cast. in l. 1. communia præd. & habetur per Dd. in §. aqua. Inst. de act. Sed urbanae seruitutes sunt, quæ prædiis debentur urbanis: rusticæ, quæ debentur prædiis rusticis. Nam ad hoc, ut sit seruitus urbana, necessarium est, quod sit prædium urbanum, cui debetur seruitus, & quod ei debetur, ut urbano. Si enim iter, vel via, quæ rusticæ seruitutes sunt, ut l. 1. de seru. rustic. præd. debentur domui: tamen quia deberi possunt, non inuitu ædificij, sed soli, nihilominus rusticæ seruitutes dicuntur, arg. de seru. ru. præd. l. certo generi. similiter dicendum est in rustica seruitute. Nam & illa ideo tantum dicitur rustica, quia debetur rustico prædio: non inuitu ædificij alicuius, ut probatur in l. 1. de seru. urba. præd. ubi dicitur, quod stillicidium auertendi in tectum, vel in aream vicini, seruitus urbana est: & quandoque potest esse, quod area sit prædium rusticum in villa, vel in vrbe, ut dixi in versic. quid de area. Sed tamen quia urbanum prædium, cui seruitur, dicitur urbana seruitus. Exemplum, est ædificium gratia fructuum percipiendorum, & ei urbana seruitus debetur, vel ut ipsum liceat altius tollere, vel obicere parieti vicini, vel ut cloaca, habeatur per vicini domum, quam aquæ fundi mei rustici accedant, dicitur seruitus rustica, de seru. rust. præd. l. 2. & not. Azo. in summa C. de seru. §. 1.

Sed * quid si habeo ius eundi per fundum tuum ad domum meam, an tunc dicitur seruitus urbana? Et b videtur, quod sic, per prædicta. Nico. de Ma. in §. aquæ. Inst. de act. tenuit contrarium, scilicet quod sit rustica seruitus, quia debetur à solo tuo, meo: secus dicit ipse, si debeatur superficie domus meæ, & sic ædificio, quia

quia tunc benediceretur vrbana, *allegat. l. ergo. cum seq. de ser. rust. præd. l. seruitus in solo. quæ est l. 2. de ser. titul. generalis.* Ego autem in hoc sic puto esse dicendum: aut habeo ius eundi per fundum tuum in domum meam, quantum ad superficiem, aut quantum ad solum seu aream, aut simpliciter ad domum meam. Primo casu non habet dubium, quod est dicenda seruitus vrbana. Secundo casu, quantum ad solum seu aream tantum, & tunc aut est area gratia fructuum, *iuxta l. si. si. C. de ser.* puta quia promisti, quod venire possem cum plaustris ad aream meam per fundum tuum? & tunc quia talis area dicitur esse prædium rusticum, ut dixi supra, *in versic. quid de area*, & tunc erit seruitus rustica. Aut est area, seu curia, nec gratia fructuum sed animalium, sicut est curia animalium, anserum, & simil. & puto, quod etiam iudicari debeat seruitus rustica: quia talis curia dicitur potius rusticum, quam vrbicum, etiam si esset in ciuitate, per ea quæ dicta sunt supra, & his duobus casibus potest procedere, quod dixit Nicol. de ma. Aut est area seu solum non gratia fructuum, vel animalium, sed pro vsu domus: ut quia per eam itur ad superficiem, sicut communiter sunt curiæ in ciuitatibus, tunc teneo, quod sit seruitus vrbana, quia talis curia, seu area debet dici vrbicum prædium, ut dixi supra *in versic. quid de area.* Tertio principali, quando simpliciter habeo ius eundi per fundum tuum ad domum meam, & tunc teneo indistinctè, quod sit dicenda seruitus vrbana, ex quo deberur domui, & sic fundo vrbano, per ea, quæ sunt supra dicta.

A D D I T I O.

- a *Molend.* Quæ sit ratio statutorum disponentium, quod molendina non possint fieri nisi dimissa certa distantia inter vnum, & aliud. *Alex. consil. 22. in 2. col.* ubi ponit de mensuratione scienda hoc casu, an per aërem, vel quomodo, & ex quo flumine, licet possit trahi aqua ad molendina, vide *Corn. consil. 2. 248. in 4. vol.*
- b *Seruitus.* Adde *Alexan. consil. 176. in 2. vol. Et in consil. 142. in 1. colum.* Et quomodo ius seruitutis acquiratur, *consil. 113. & consil. 27. in 3. colum in pr. & in §. & est ratio.*

C A P V T X I I.

De seruitutibus realibus, & prædialibus, & in quo simul conueniant, & quæ sit earum natura.

- 1 *Natura omnium seruitutum quanam sit.*
- 2 *Aqua cadens in curte una naturaliter, si per se ad curtem meam currat, an licitum sit mihi aliquid facere per quod decursus impediatur.*
- 3 *Promittens solam patientiā, aut per alia verba seruitutem constituere, sed personaliter se obligare.*
- 4 *Seruitus in bonis nostris non est, nec extra bona.*
- 5 *Seruitus nunquid locari possit.*

Circa istas seruitutes vrbanas, & rusticas, quæ reales sunt, & prædiales appellantur, ut sæpè dictum est, aliqua videamus, quæ ipsis simul conueniunt,

ueniunt, & communia sunt pecta de his tantum hoc libro dicemus, quæ vibanas seruitutes contingunt.

Et primo * videamus, quæ sit harum seruitutum natura. Et dic, quod in hoc est, ut quis aliquid patiatur, puta quod possim mittere tignum in parietem vicini, aut ut aliquid non faciat, puta altius non tolli: *ut est casus in l. quoties 16. §. ff. de seruit. & probatur in l. 1. fin. de aqua plu. arc. & in l. testamento alias incipit, potest, communia præd. non autem est ea natura, ut aliquid faciat quis, ut veluti viridaria colat, aut an æniorem prospectum præstet ut est text. in l. quoties, §. fin. Fallit hoc in ferri utibus oneris debendi: ut *l. eum debere columnam de seruit. urb. præd. de quo vide per Flor. & d. in l. quoties. & plene per Barr. in l. 2. §. apud Labeonem, de aqua plu. arc.* Item ea est natura harum seruitutum realium, ut si inter sit vicinorum, qui seruitutem sibi debere volunt alias si nec hominum, nec prædiorum interest: seruitutes non valere veluti ne per fundum tuum eas, aut ibi constituas: & ideo si mihi concedas ius tibi non esse in fundo tuo uti frui nil agitur; aliter si concedas mihi ius tibi non esse in fundo tuo aquam quærere minuendæ aquæ meæ causa: *est text. in d. l. quoties. in princip.* & ideo si vendo tibi domum cum pacto, ut non possis ibi exercere tales artes, si ex hoc consequor aliquam utilitatem, quia in alia mihi remanente similem art. m. exercebam, valet pactum: alias secus. Non valebit ergo talis conventio tanquam seruitus, cum non sit prædium dominans: licet valeat talis conventio, ut obligeris tu & hæredes tui: *ut not. Bartol. in l. venditor. communia prædior.* Et eodem modo, si conuenisti mecum ut*

non possis facere fenestram in tuo pariete per quam possis inspicere me in arte mea, vel in camera: valet ista conventio, si mea interest propter honestatem: quia non possum libere uti domo mea cum non in eo nolit in omnibus videri & iste casus poterit quotidie contingere secundum Paul. in d. l. quoties. Sed si intervenisset conventio, licitum est facere in suo, dummodo non tangeret ex alieno: licet ex hoc alienum incommodaretur, *ut l. alius. Codic. de seruit. ad quod dicam infra, de seruit. altius non tollend. Ex hoc sequitur.*

Quod * si aqua cadens in curte tua naturaliter, & per se currit ad curiam meam licitum est mihi aliquid facere per quod impediatur fluvius seu decursus aquæ, & remaneat in tua curte *argum. optimum in l. 1. §. sunt qui putant, 6. ff. ne quid in flumine publ. dummodo nihil tangam de tuo facit quod not. de damno infect. l. p. occlusus, secundum Paulum de Cast. ira not. in d. l. quoties 15. in princ. de seruit. quod est not.* Quod autem dixi, quod non est seruitus vel conventio, nisi intersit, procedit quando continet non fieri, *in d. l. quoties.* secus si continet fieri, videlicet ut possim aliquid facere in tuo, nam tunc valet: licet tunc sit mihi inutile: *ut l. ei fundo ff. de seruit.* Et est ratio, quia saltem aliquid consequor penes me: & sic possum habere rem, licet mihi non sit utilis, *ut dixit text. & ratio rationis,* potest interesse mea in futurum habere: puta ducere aquam per fundum meum, alias secus, secundum Odofred. & Florent. ibi. Item dixi, quod natura seruitutis est pati: non credas, quod per solam patientiam seruitus constituatur.

D 1

Nam

3 Nam * ille non promittit solam patientiam, aut per alia verba promittit seruitutem, non videtur seruitutem constituere, sed personaliter obligare. *ut est text. cum gl. in d. l. si sub. vna 136. §. 1. ff. de verb. obi. Bald. in c. 1. §. si quis de. in §. colum. in princ. in tit. de controuers. inuest. it.* Item tertia natura seruitutis est, ut huius iuris seruitutis nulla sit vacua traditio, sed patientia de vtendo habetur loco traditionis, *text. est in l. quoties 20. de seruitut. & pro hoc l. 3. §. dare de usufruct. de quo plenius dicam infra in quinta questione principali, quomodo & qualiter seruitus constituatur & ex hoc potest colligi, quod dicatur tradita possessio vacua licet res debeat alteri seruitutem prædialem, ut probatur in l. Menius §. fundo. de legat. 2. & ibi hoc not. Bart. & Dd. nam dicitur in §. præcedenti, hæredem non liberari, nisi tradat vacuam possessionem, & in d. l. si fundo. dicitur liberari licet tradiderit fundum alteri seruentem quod not. pro illis qui tenentur vacuam possessionem tradere: ut l. 2. §. 1. de actio empr. & l. 2. Cod. unde vi. secus si promississent tradere vacuam & liberam possessionem: quia tunc non liberaretur, si traderet rem alteri seruientem, quod est not. Item quarta natura est, ut in stipulatione vel seruitutis promissione a veniat ius & factum: ius, in quantum debuit seruitutem constituere: factum, in quantum patientia debet præstari, ut d. l. 3. §. dare de usufruct. & not. Bart. in d. l. 2. §. 1. de verb. oblig. & not. in l. corruptionem Codic. de usufruct. & vide Bartol. in leg. stipulat. ista, §. si quis ita de verborum obligat. Item quinta est natura seruitutum realium, ut secundum indigentiam prædij dominantis constituatur. *text.**

*est in l. ergo. §. fin. cum sequen. de seruit. rustic. prædior. & not. per gloss. & Dd. in l. vi pomum de serui. sed seruitus vsus secundum indigentiam personæ cui debetur: ut instituit. de vsu & habita §. 1. & l. plenum §. 1. ff. eodem & notat. Bart. in l. 4. §. Caro. in quinta questione principali de verbor. obligat. Seruitus autem vsusfructus non est secundum indigentiam rei, vel personæ: imo eius naturæ, ut omnes fructus spectent ad vsufructuarium, *text. est in l. usufruct. leg. in princ. de usufruct.* Item sexta natura est, quia seruitus possideri non potest, sed intelligitur possessionem earum habere qui ædes possidet, *ut est text. in l. si ades mea 32. §. fin. de seruit. urbanor. prædio. de quo vide plenè per Cyn. in l. 2. C. de serui. & plenissime per 4 Bald.**

Item * septima natura, quia seruitus non est in bonis nostris, nec extra bona l. 1. de usufruct. legat. & ibi hoc declaratur per gloss. & Dd. & habetur per gloss. in l. si his §. fin. ff. de pignor. & per gloss. Instituit. de rerum diuis. in princ. in versic. habentur. Item octaua est natura seruitutis, quia seruitutes seu seruitutum iura non sunt substantia, sed qualitates prædiorum & insunt prediis: sicut iurisdictio dicitur esse qualitas territorij. C. ubi & apud quem l. final. & inest territorio, ut ibi not. & hoc vult. Bald. in l. data opera, in 16. colum. versic. sed nunquid iura sine substantia vel qualitates. C. qui accus. non poss. & dicit Flor. in l. pecoris de seruit. rustic. prædior. quod seruitus est in fundo, sicut forma accidentalis, & sicut qualitas est materia. Item nona, quia seruitus seu iura prædiorum urbanorum non possunt pignori dari, nec conuenire potest, ut hypothecæ sint. *text. est in l. si is §. fin. ff. de pigno. &*

& ibi assignatur ratio in gloss. penult. sed rusticorum prædiorum sic text. est in l. sed an via. eodem titul. & gloss. ibi assignat hanc differentie rationem: quia seruitutes urbanæ debent constitui sub quâ adam perpetuitate, ne urbs deformatur ruinis, ut in §. cum in suo 29. Institut. de rerum diuisione. & l. final. ff. ne quid in loco publico. non enim esset conueniens, ut postquam missi tigna, soluto pignore cogaris tollere: quod secus est in seruitute rusticorum prædiorum quia istud ibi cessat inconueniens, & ista ratio placet Bartolo ibi qui dicit, quod si forte in seruitutibus urbanorum prædiorum esset eadem ratio, quæ est in seruitutibus rusticorum prædiorum, consisteret obligatio ut in hoc exemplo: Obligo tibi seruitutem alius non tollendi, donec tibi credita solvatur pecunia: certo isto caso cessant rationes prædictæ ideo videtur, quod obligatio.

Sed * nunquid seruitus locari possit, vide tex. cum gloss. & ibi Dd. in l. 1. §. inter commodatum 1. ff. commod. & dicam in illa quæstione qualiter quis debeat uti seruitute. Item est decima & vltima natura seruitutum, quia in earum præscriptione non desideratur titulus, textus in l. si quis diuturno. si seru. vendi. & nos. per gloss. in pr. in l. 2. C. de serui. & aqua & ibi per Dd.

A D D I T I O.

a Promissione &c. promissiones intelliguntur rebus sic se habentibus. Vide Cornueum conf. 119. in 3. volum. Et hoc verbum promissio, intelligitur per stipulationem, conf. 38.

C A P V T XIII.

In quo consistat seruitus seu ius seruitutis.

- 1 Si lego fundum tuum seruitutem, liberationem legare non videor.
- 2 Seruitus ex parte fundi seruientis in patientia est.

Secundo principaliter videamus, in quo consistat seruitus a Et videtur quod consistat in fundo, ut l. eorum, ff. de dam. infect. & l. in noxalib. ff. de noxalibus. & ita tenet Jacob. de Arc. Sed gl. in l. Manius §. fundo. de legat. 2. tenet contrarium Bart. ibi dicit, & ista est veritas quod seruitus in fundo dominante est ius: ei enim debetur ista seruitus, & in eo ex hoc aliquid plus ponitur, ut l. 3. §. fin. ff. de negot. gest. Sed in fundo seruiente non est ius positum publicum, sed priuatum: quia per hoc illi fundo & iuri detrahatur ut l. stipulatio ista §. 1. de verb. obligat. & l. arbor. §. final. ff. commun. diuidun. & ideo dicit Bart. in d. §. fundo, in fin.

Quod * si lego fundo tuum seruientem, non videor legare liberationem: quia in eo nullum ius habeo, quod ponat aliquid non esse: sed illud ius est in fundo meo dominante, quod tibi non lego, quod notand. Et adde quæ dixi in definitione realis vel prædialis seruitutis.

Ac etiam addas, quod * seruitus ex parte fundi seruientis est in patientia, ut l. quoties 1 §. 1. de seruit. & l. si lego 1 §. 1. de Public. & l. fin. de seru. urbana. præd. ut dixi supra in prima & tertia natura seruitutum, sicque colligitur optime in quo constet ipsa seruitus, seu ius seruitutis.

D 3 ADDI

A D D I T I O.

a *Servitus &c.* Quomodo & quando acquiratur possessio servitutis, vide Alexan. conf. 142. in 1. col. & quomodo ius servitutis acquiratur per prescriptionem, & quando tempore, conf. 113. per totum, in 1. vol.

CAPVT XIV.

Quis possit constituere servitutes reales.

- 1 Dominus qui non est verus, sed quasi, sicut est bona fidei emptor, an pradio alieno per ipsum bona fide emptor, servitutem imponere valeat.
- 2 Dominum qui utile habet sicut emphyteuta, vel linellarius, an servitutem imponere possit.
- 3 Vasallum utile dominum in fundo habet, an huiusmodi fundo feudali servitutem imponere valeat.
- 4 Superficiarium, an fundo superficario servitutem imponere possit.
- 5 Dominus directus, an fundo suo servitutem imponere valeat.
- 6 Heres rei legata an servitutem imponere possit.
- 7 Dominus fundi, qui ipsum alteri aut fisco obligavit: puta, si pecunia certo tempore soluta non sit, & vendi valeat, an possit servitutem ipse imponere.
- 8 Dominus fundi, in quo alius usufructum habet, an illi fundo servitutem imponere possit.
- 9 Fundo suo an quispiam servitutem imponere valeat, in quo alius habet servitutem realem, in ipsius tamen praudicium.
- 10 Maritus an fundo dotali servitutem imponere valeat.
- 11 Usufructuarius an fundo, in quo usufructum habet servitutem imponere possit.
- 12 Ius inferendi in sepulchrum qui habet, an sepulchro servitutem imponere valeat.
- 13 Dominus qui adhuc non est, vel quasi, sed de proximo, vel continuo futurus est, an servitutem imponere possit.
- 14 Imperator, seu princeps, vel senatus privato concedere potest, per viam publicam aquam ducere sine tamen vicinorum incommodo, & n. 15.
- 15 Servitutem habens alteri eam concedere non potest, nisi hoc ei permissum fuerit.
- 16 Si concessisti aquam Titio, qua in fundo tuo oritur, ut eam ad fundum suum ducere possit, an postea eandem mihi concedere valeas.
- 17 Princeps in mari servitutem imponere potest.

Tertio est principaliter videndum, quis possit has servitutes reales constituere, vel imponere. Dic, ille, qui est dominus pradij vicini potest imponere, & alius quam dominus alterius pradij potest acquirere: nemo enim potest servitutem acquirere urbano vel rustico pradio, nisi qui habet pradia. text. est in l. 1. § 1. ff. commun. pradij instit. de serv. §. inter rusticorum vers. ideo autem Et quod dixi de domino, intellige de illo, qui est verus dominus pradij & pleno iure.

Sed * quid si non est verus dominus, sed quasi dominus, sicut est bona fidei emptor, an iste poterit imponere servitutem pradio alieno per ipsum emptor bona fide; sed quid si non esset
vete

De Seruit. Urban. Prædior.

31

verè publiciana? & sic esset quasi dominus, *ut Inst. de ac. s. sed & ista.* & in c. *Abbate sanè*, de re iur. in 6. tunc benè posset imponere servitutem: *ut est casus in l. si ab eo* 18. ff. de pignor. & idem tenet Azo. in *summa*, C. de servit. §. constituit autem has servitutes & habetur in l. si ego, §. 1. de publi.

2 Item, * quid de illo, qui habet vile dominium, sicut est emphyteuta, vel liuellarius, l. 1. §. qui in perpetuum, ff. si ager veſtig. vel emphyte. per. & no. in leg. si ut certo. §. si duobus vehiculum, ff. commod. & not. Spec. in tit. de locat. §. nunc aliqua. versic. 45. & dicitur etiam quasi dominus, *ut not. gloss. in leg. 3. de servit. an possit imponere servitutem emphyteutico?* Et videtur quod non quia emphyteuta non potest alienare sine consensu directi domini, *ut l. fin. in princ. C. de iur. emph. & c. potuit*, extr. de locat. ergo nec servitutes imponere, quia continetur sub verbo alienatio: *ut l. fin. Cond. de reb. alie. non alienan.* Contrarium scilicet ut possit, est *text. cum gloss. in l. 3. de servit. & ibi hoc tenent Dd. & maxime Flor. & Paul. de Caſtr. idem tenet Dyn. Inst. de ac. s. aquè. in §. quæſt. & Bzo. in summa C. de servit. versicul. constit. & Bart. in l. 1. §. fin. de superfic. & idem tenet Bal. in c. 1. §. quid ergo, in tit. de inueſt. de reb. alie. fac. in vsib. feud. Idem tenet Guid. & Dd. in l. & in provinciali. C. de servit. Et facit quod proximè dicam de vasallo, & superficiario: quod intellige durante emphyteusi, seu liuello. Sed finita emphyteusi, quia reuertitur ad dominum directum, & consolidatur cum proprietate, tunc finitur etiam servitus, *ut probatur in d. c. 1. §. quid ergo. de inueſt. de rebus alien. fac. & ibi**

*boc not. Bal. & Iac. de Alu. & not. Barto. in l. 1. §. fin. de superfic. & probatur in l. is cui. 11. §. 1. Digest. quemadm. servitus amittit. & ibi hoc not. tenet Flor. & idem tenent Bald. Sali. & Paul. de Caſtr. & Dd. communiter in d. l. & provinciali. C. de serv. & probatur in l. lex veſtigali fundo, ff. de pignorib. Et per hanc rationem resolutio iure feudum concedentis resolvitur ius receptoris, seu recipientis, *ut d. l. lex veſtigali, & d. c. quid ergo. & d. c. 1. §. fin. & per Bald. in tit. de contr. inueſt. & l. si quis damnum. §. fin. ff. loc. & l. pen. §. pradium, de leg. 2. & l. Statius Flormus, 48. §. Cornelio. ff. de iur. ff. ibi casus notabilis cum simil. quod est notandum, quia quotidie hoc contingit.**

Item * quid de vasallo qui etiam 3 dicitur habere vile dominium in fundo, *ut est text. & gloss. & ibi Bald. & Dd. in d. §. quid ergo & est gloss. si. Inst. de usufructu in princ. & est gloss. 2. extr. in c. cum Beroldus. de re iud. & habetur per Bald. in l. unica in 6. char. C. de confess. & in l. 1. in ultim. col. C. si plur. una sent. an ipse possit ponere servitutem in fundo feudali. Videtur quod sic: *ut est casus in d. c. 1. ver. quid ergo. quod vult, quod durante fundo, daret servitutis impositio, sed eo finito, finiatur servitus imposita: prout dixi in emphyteusi, seu liuellario. & ibi tenent Bal. & Iac. de Aluar. & idem tenent Dd. in l. & in provinciali. C. de serv. & in l. 3. ff. de serv. tit. generali, & Cyn. in l. fin. §. pen. ante fin. C. communia de leg. & habetur per Iac. de Bel. in c. 1. §. præterea in tit. de capitulo Conradi in vsib. feudor.**

Item * quid de superficiario, qui ha 4 bet vile dominium: *ut not. gl. 1. Inst. de usufruct. in princ. & probatur in l. §. quia*

quia autem 6. de superfic. & inducitur
quasi dominus, ut not. gloss. in l. 3. ff. de
serv. & videtur, quod servitus fundo
superficiarius imponi non possit: quia
superficiarius dicitur habere quandam
servitutem in solo, ut l. si tibi homo. §.
fin. de leg. 1. sed servitus servitutis esse
non potest, ut est text. in l. 1. de usufr.
leg. ergo, &c. Tu autem dicas contra-
rium, scilicet quod possit imponere
servitutem, ut est text. in l. 3. ff. de serv.
& ibi hoc tenet gloss. & Dd. & idem
hoc tenet Alex. in summa. Cde serv. §.
constituitur. & Bart. in l. 1. §. fin. de su-
perficie. & Nicol. de Ma. & Jac. de Al-
na. in d. c. 1. §. quod ergo in tit. de inest.
de re alie fact. Nec est verum, quod
superficiarius habeat servitutem, ut
dicit gl. in d. l. 3. sed habet utile do-
minium, quod est contrarium servi-
tuti: nam res mea non potest mihi
servire, ut l. usufructus ff. si usufr. pet. &
in l. in re communi, de servit. urb. prad.
Nec obstat d. l. si tibi homo §. fin. cum
dicit de servitute, intelligitur impro-
priè. Vel dic secundum Paul. de Cast. &
melius, quod esse superficiarius, ha-
beat servitutem & utile dominium.
Nam si habeo superficiem in solo tuo
illud tuum solum dicitur servire su-
perficie meæ, in quantum habet hoc
opus, quod teneatur eam sustinere, &
ita loquitur text. in d. l. si tibi homo §. si.
Sed si consideramus ipsam superfi-
ciem, quæ non est servitus, sed potius
prædium dominans solo tuo, dum il-
lud teneatur sustinere huic prædio
quod in superficie bene posset servi-
tutem imponere, & non erit servitus
servitutis, & ita loquitur text. in d. l. 3.
de servit. Et quod dixi, superficiarium
posse imponere servitutem superficie,
intelligitur durante superficie: sed ea
finis terminatur servitus, ut dixi de em-
phyt. & feudatario, & ita tenet Bart.

in l. 1. §. fin. de superfic. & Dd. in d. l.
3. de serv. & l. & provinciali. C. eod. tit.
& Flor. in l. si is cui, §. 1. quemadmodum
servit. amittit. Item quod dictum est,
de emphyteuta, vasallo, & superficia-
rio, dicas etiam idem in quocunque
alio habente dominium utile, ut not.
Bart. in d. l. 1. §. fin. de superfic.

Item quid* de domino directo, an
posset servitutem imponere suo fun-
do? dic si est dominus directus pleno
iure, ita quod nullus habeat utile do-
minium, & tunc siue imponat ipsi so-
lo siue ædificio, valet ipsa servitus im-
posita, ut l. 3. de servit. & dixi supra
circa prin. huius tertie quæst. principi-
palis. & afficit solum sicut ædificium,
& ideo destructo ædificio durat in so-
lo, & restructo ædificio reintegratur in
eo: l. servitutes quæ in superfi. §. si su-
blatum. de servit. urb. prad. secundum.
Paul. ibi. & in d. l. 3. Sed si quis est do-
minus tantum directus, & alius utilis,
qui habeat utile dominium, sicut est
emphyteuta seu feudatarius, & super-
ficiarius, ut dixi in quæst. præcedenib.
& sic non posset imponere servi-
tutem, qui habet directum dominium
in præiudicium habentis, utile, & ita
intelligo d. l. 3. de servit. & ita vult
Paul. de Cast. & ad hoc vide quod
dicam de usufructuario.

Item quid* de hærede qui etiam di-
citur dominus: Inst. de hered. qualis. &
differt. §. pen. an possit imponere servi-
tutem rei legatæ alicui sub conditio-
ne? Et dic quod sic: sed adveniente
conditio extinguitur servitus, text.
in l. is cui. l. 1. §. 1. quemad. serv. amit. &
in d. l. si fundum, de condit. & demonstr.
pro hoc etiam l. si §. fin. autem sub con-
dit. Cod. communia de leg. & l. sermo le-
gat. §. 1. & quod ibi not. per Bart. & Dd.
de leg. 1.

Item* quid de domino fundi, qui
ipsum

De Seruit. Urban. Prædior.

33

ipsum obligauit alteri, aut fisco: puta si pecunia non sit soluta certo tempore, & possit vendi, an interim dominus possit imponere seruitutem? Dic, quod sic, *ut est text. in l. plerumque in fin. iur. de regul. iur.* & idem dicas in quolibet, qui rem alicui debet ex contractu aliquo, ut antequam tradat, possit seruitutem imponere, *arg. leg. si sciens, in fin. de contrahen. empt. not. gloss. in d. l. plerumque.* quod semper intellige, scilicet seruitutem durare, donec durat dominium imponentis, & non ultra. Quod dixi dominum posse imponere seruitutem fundo, intellige quando est vnus dominus tantum fundi. Nam si essent plures, deberent omnes consentire in imponenda seruitute: alias vnus tantum non posset imponere: *text. manifestus est in l. 2. ff. de seruit.* Sed si vnus seruitutem concederet, sine alijs, non teneret ipsius concessio iure seruitutis, tamen ipse concedens non posset prohibere eam, cui concessit uti iure concessio. Si verò vnus primo concessit seruitutem, deinde alter, vel alij domini tunc varijs temporibus concesserunt, vel ratificauerunt etiam singulariter, & de per se, tunc confirmatur prima concessio per nouissimam, & trahuntur primæ concessiones, vel prima concessio ad tempus vltimæ concessionis, perindeque sit, ac si omnes tunc concederent. Et ideo si tempore vltimæ concessionis non esset possibile primos concedere posse, vel quia defuncti sunt, vel quia patres prædij alienauerunt, pendebit hæc vltima concessio donec illi qui successerunt in locum prioris vel noui socij concedant seruitutem, & hæc probantur *in l. per fundum, de ser. rust. præd. & leg. si. commu. præd. & not. Azo. in in summa. ff. de, er. tit. generali.*

Item quid in domino fundi in quo 8
alius habet usufructum, an dominus possit illi fundo seruitutem imponere? Dicis quod non. etiam consentiente usufructuario, nisi sit talis seruitus, per quam conditio usufructuarij deterior non fiat, *ut text. in l. sed & si quid. 2. §. fin. cum l. seq. & ibi gl. vide Digest. de usufr.*

An possit imponere seruitutem fundo 9
suo in præiudicium habentis alium seruitutem realem? dicis quod non, *text. est in leg. certo generi, §. 1. & l. per quem de ser. rust. præd. & ibi per Dd. & habetur per gloss. & Dd. in l. præses, Cod. de ser. & aqua.* Potest tamen dominus acquirere seruitutem fundo fructuario, *text. est in dict. l. sed & si quid, §. fin.* sicut etiam dixi supra de fundo feudatario; & adde quod dicam infra versic. quid de usufructuario.

Item, quid * de marito a, an possit 10
imponere seruitutem fundo dotali? Et videtur quod sic, quia est dominus illius fundi, *leg. in rebus Codic. de iure dor. l. doce ancillam, Cod. de rei ven. contra est, in l. Iulianus cum l. seq. de fun. dor.* Ratio est, quia non habet liberum dominium, *ut no. Bald. in d. l. & in prouinciali Cod. de ser. quod intelligo de fundo dotali inæstimato: quia ille reputatur esse vxoris, ut d. l. in rebus.* secus si esset æstimatus tali ætimatione, qua emptionem faceret: *ut ibi not. & in d. l. doce ancillam.* quod in dubio præsumitur, *ut est gloss. not. in l. si inter virum C. de iure dor. & not. Cyn. in l. 4. in vlt. quest. C. commod.*

Item * quid de usufructuario b, an possit imponere seruitutem fundo in 11
quo habes vsumfructum? Et video, b quod sic durante usufructu: quia vsumfructus est pars domini fundi, sicut
E est

in d. l.
ad. tit.
nodum
n est,
rficia-
unque
t not.

o, an
fun-
pleno
e do-
si so-
is im-
supra
cinci-
cium,
in so-
ur in
si su-
ndum.
st do-
tilis,
ut est
super-
lenib.
uitu-
inium
& ita
a vult
quod

am di. 6
lit. &
serui-
ditio-
niente
, text.
mit. &
non fr.
b con-
no le-
& Dd.

i, qui 7
iplum

est vassallus, & superficiarius. Dicas contrarium, quia minor est dominus: quam maritus rei dotalis, & maritus non potest, *ut dixi, ergo, &c.* Item quia usufructuarius meliorem conditionem facere potest, sed non deteriore, *text. est in l. æquissimum, §. fin. ff. de usufruct.*

12 Item an ille * qui habet ius inferendi in sepulchrum, possit imponere servitutem sepulchro? Dic quod non, *l. 1. ff. si seru. ven. & l. caueri communia prad.*

13 Item quid * de eo qui non est adhuc dominus, vel quasi, sed proxime vel continuo est futurus dominus: an possit imponere servitutem, *ut in hoc exemplo: emō à te prædium, vel ex alio titulo accipio, & in exceptione, vel traditione impono ei servitutem ad aliud prædium tuum quod retines, an possim? Et dicas quod sic, text. est in l. qui duas, de ser. legat. & in l. si quis duas, §. ff. commun. prad. & in l. ei fundo, de ser. & ita tenet Azo. in sum. C. de seru. §. constituitur autem.* Pro hoc facit, quia quod proxime faciendum est, habetur pro iam facto, *ut l. penult. de testam. milit.* Et quod dixi de emptore, intellige de quocunque acquirente ius, quod sibi deberetur, posse servitutem imponere, sicut est liuellarius, & vassallus, & similes, secundum ea quæ supra dicta sunt.

14 Item * Imperator, seu princeps potest concedere privato aquam ducere per viam publicam sine incommodo vicinorum *text. est in l. servitutis §. publico de seru.*

15 Item * senatus potest, *ut l. 2 in princip. nequid in flu. publ. & notat gloss. in d. §. publico.* & intelligitur sine maximo aut magno incommodo, *ut ibi not. gl. & habetur in l. quoties, C. de pre-*

cib. Imper. offerend. & not. Azo. in summa. C. de seru. §. constit. autem, pro hoc l. 2. §. merito, & §. si quid a principe, ne quid in loco publ. & ibi de hoc habetur. Privatus autem in flumine publico, vel in aliqua alia aqua publica, ad publicum usum destinata, non potest concedere servitutem, puta aquam per totam tollendam ex flumine, vel hauriendam, nec servitutem castello imponere, & si fiat talis concessio, vel impositio, non tenet iure servitutis: sed ille cui facta est talis concessio, vel impositio, tuendus est in iure suo, quod possidet contra eum, qui concessit, *text. est in l. 2. commun. prad. & castellum est receptatio publica. l. 1. §. antepen. de aqua quotid. & astina. & est tex. cum gl. in l. si vend. §. si de alt. empt.*

Item * ille qui habet servitutem, alteri eam concedere non potest, nisi hoc esset ei permittum: quia non potest esse servitus servitutis. *l. 1. de usufruct. leg.* si tamen quis habeat servitutem aquæ ductus, & aqua postquam ingressa est fundum meum, velim alij concedere, possum, nisi noceam fundo servienti, *text. est cum gloss. in l. ex meo, de seru. rust. prad. in l. 1. §. illud Labeo. de aqua quotid. & astina. & hoc tenet Azo. in summa. C. de seru. §. constit. in fin. & idem tenet gl. fin. ante finem, in l. cum essent. §. 1. de seru. rust. prad. & in distis inrib. de hoc not. in l. preses, C. de seru. & aqua.* Et prædicta intellige de constitutione, quæ imponit servitutem. Personaliter autem quilibet, qui non habet prædium, potest se obligare pro servitute præstanda *ff. famil. hercis. l. heredes. §. an ea.*

Sed quid, * si aquam quæ oritur in fundo tuo, concessisti Titio, *ut possit eam ducere ad fundum suum, an possit*

possis postea etiam mihi concedere?
Et gloss. in d. l. *præses* dicit, quod
sic, si tamen abundat, quod utri-
que sufficiat, per l. *Lucio. de aqua quot*
& *assu.* ita fuit determinatum Bo-
noniæ inter fratres Prædicatores, qui-
bus primo communitas concesserat
aquam, & Minores, quibus secundo
concessit, quia fuit iudicatum & va-
lere secundam concessionem, ex quo
non derogabat priori, ut not. *Id in d.*
l. præses.

18 Vltimo not. * quod princeps in
maris potest ponere seruitutem, ut
est text. iuncta glo. in l. *venditor*, in
princ. Cod. commun. prætorio. de quo
vide omnino qua dicam in §. q. princi-
pali.

A D D I T I O.

a *Marito, &c.* Adde Corn. cons. 170. in
4. vol.

b *Vsufuct.* Adde Corn. consil. 188.
in 2. volu. & an vlsufructuarius te-
neatur tributa solvere, datia, & si-
milis, vide Alex. cons. 4. in vlt. colum. in
5. volu.

c *Concedere.* Quando aliquid alicui
conceditur, licet ad aliquem vsum,
an censetur concessa proprietas, vide
Corn. cons. 195. incip. videatur in 4.
volum.

CAPVT XV.

*Qui possint acquirere seruitutem,
seu quibus possint seruitutes
concedi.*

1 *Seruitutem alicui fundo qui im-
ponere possunt. etiam etiam ac-
quirere valent.*

2 *Prædio communi an unus ex sociis
seruitutem legare valeat.*

Q Vart d principaliter dicamus, qui
possint acquirere seruitutem, seu
quibus possint seruitutes concedi.
Et dic, quod illi, qui sunt domini,
vel quasi domini vicinorum præ-
diorum, possunt acquirere seruitutem
fundo suo, sicut possunt imponere ea-
dem ratione, ut l. *ei qui pignori. de seru.*
& l. 1. *communis præd.* secundum Azo.
in sum. C. de seruit. §. *fuit autem*, in
princip.

Ex quo nota regulam, quod om-
nes, qui possunt imponere seruitu-
tem vni fundo, eadem ratione &
multo magis possunt ei acquirere: quia
meliorem conditionem regulariter
potest quis facere, licet deterio-
riorem aliquando non possit: ut extex. in c.
§. *quid ergo*, de inest. in re. alie. su.
& l. *acquisitum*. §. 1. de vlsufruct. &
l. *fin. de vlsu & habu.* Et ideo feuda-
tarius seu vasallus potest acquirere
seruitutem fundo feudatario: ut est
text. in d. §. *quid ergo*. & idem dicas in
emphyteuta, & simil. Imo etiam plus
dico, quod ille qui non potest impo-
nere seruitutem fundo, potest ei ac-
quirere, sicut est dominus in fundo, in
quo alius habet vsumfructu, ut est text.
in l. *sed & si quis*. §. 1. de vlsufruct.
Item ille qui habet ius inferendi in
sepulchrum seruitutis viæ, & sepul-
chrum acquirere potest, licet sepul-
chro eam imponere non possit, ff. *si
seruit. vend.* l. 1. *commun. præd.* l. *caveri*
& idem dicas de similibus. Et proce-
dunt prædicta, quando est vnus tan-
tum, cui est acquirenda seruitus: si au-
tem essent plures domini prædij, cui
seruitus acquirenda est: ut omnes con-
sentiant, vel eorum communis ser-
uus, & si vnus tantum mihi acquireret,
E 2 non

non teneretur eius acquisitio, donec alij vel aliis locis concedatur seruitus, & ult. acquisitione confirmatur prima ad tempus ultimam, sicut supra diximus in imponenda seruitute prædio communi, *ut l. si unus ex sociis, & l. unus, in prin. de seru. rust. prad.* Item prædicta de suspensione primæ impositionis seruitutis vel acquisitionis, locum habent, si fiat acquisitio vel impositio inter viros.

- 2 Nam si ultima voluntate unus sociorum prædio communi legat seruitutem, non valet legatum: sed si omnes socij legarent, & pariter eorum adiretur hæreditas, legatum teneret, idemque si vni sociorum prædij communis seruitus legaretur: quia tunc non teneretur legatum, neque suspenderetur, donec aliis concedatur: quia non sicut viventium, ita defunctorum actus suspendi post mortem testatoris vel aditam hæreditatem receptum est, *ut est text. in l. fin. commun. prad. & ibi per Dd de seru. rust. prad. c. si unus. & l. unus, & ita not. Azo. in summa C. de ser. § sunt autem.*

CAPVT XVI.

In quibus possit seruitus constitui.

- 1 *Seruitus an nedum in toto fundo, sed in solo tantum: vel in superficie tantum constitui possit.*
- 2 *Edificio an nedum presenti, sed etiam futuro seruitus imponi vel acquiri possit.*
- 3 *Mari per priuatum an seruitus imponi valeat.*
- 4 *Gulphus siue mare Adriaticum: cur Venetorum esse dicatur*

§ *Seruitus in re propria vel communi an imponi valeat.*

QUinto principaliter declaramus in quibus rebus possit seruitus constitui. Dic in fundo urbano & rustico, & in l. communia prædio. & inst. de seru. § inter rusticorum, & in toto tit. ff. de seru. urban. cum simil.

Item potest constitui nedum in toto fundo, sed in solo tantum vel superficie tantum: *text. est in l. 3. ff. de seru. Et ideo certo generi agrorum seruitus acquiri potest, veluti vineis quod ea ad solum magis quam ad superficiem pertineat: & propterea sublati vineis, seruitus in solo remanebit, nisi aliter actum fuerit, ut est text. in l. 1. & l. certo generi. in prin. de seru. rust. prad.* Item ad certam partem fundi seruitus acquiri potest, *ut l. ad certam, de seru.*

Item nedum ad edificio præsentem, sed etiam futuro seruitus imponi vel acquiri potest, *ut est text. in l. si seruitus § futuro de ser. urb. prad.* Et est ea ratio quia illud quod adheret, præsupponit illud cui adheret: secundum Oldra. & dicit Flor. inst. futuro & ideo valet promissio seruitutis facta illi qui sperat sua in futurum interesse, *text. est cum gl. in l. ei fundo secundum unam le. Eturam. de seru. & not. Lud. pont. in l. stipulationes non diuiduntur. in 1. 2. col. de verb. oblig.* Ex hoc sequitur, quod seruitus constitui potest, ut aquam querere, & inuentam ducere liceat, *text. est in d. l. ei fundo.* Item potest imponi seruitus, ut boues, per quos fundus colitur; in vicino agro pascantur. Item ut fructus in villa vicini cogantur coactique habeantur, & ut pedamenta ad vineam ex vicino prædio sumantur. Item vicino cuius lapidicina tuo immineret fundo, cadere ei ius esset.

esset. Item in fundo vicini & terram iacere, laxa in fundo habere ut in tuum lapides prouoluantur, ibique positi habeantur, indeque exportentur, *tex. est in l. 3. in princ. de seru. rust. præd. idem & in aliis, de quibus plene dicam ut aliis speciebus seruitutis tam urbanor quam rust. Item in sepulchro seruitus acquiri potest, l. seruitutes §. si si ser. ven.*

3 Item * licet per priuatum mari seruitus imponi non possit: quia natura omnibus patet, *ut est rex. in l. venditor. in princ. communia prædio. tamen per principem bene possit ut ibi not. per gl. arg. l. seruitutes §. publico ff. de seru. & supra dixi in 3. quæst. princ. in fin.*

4 Et ideo * cum mare Adriaticum, quod Gulfus Venetorum appellatur, sit domini Venetorum quia in eo ipsi Veneti prædominati sunt per tantum tempus quod non exiat memoria in contrarium, a & per hoc dicuntur b habere iurisd. tionem b in illo mari: quia illud tempus habet vim tituli, *ut in c. super quibusdam §. præerea. extr. de verb. sign. & in c. 1. de præscript. in 6. & Bart. & ang. de perusio plene in l. sane si maris de iniuriis. & Bart. in rub. ff. de rer. diuis. in 2. colum. & idem Ang. in l. fin. in princ. de usucap. ff. & in sua dispositione, quæ incipit, quæstio, super qua consilium postulare, dicendum est, quod ipsi domini Veneti in ipso mari possint seruitutem imponere, & non alij, quod est not. In loco autem sacro & religioso seruitus imponi non potest, *ut l. seruitutes §. fin. ff. de sero. Item nec in loco publico, ut l. si prius §. si. ff. de aqua plu. arc. cum l. sed. de quo dicam in 6. quæst. principali.**

5 Item * in re propria vel commu-

ni quis imponere seruitutem non potest, *ut est text. in l. in re communi ff. de seruit. urbanor. prædio. & in l. proprium, & quid quid in re communia præd. Et est ratio in re propria quia res propria nemini seruare potest ut dictis iuribus, & l. uti frui, in princ. ff. si usus. n. per. In re autem communi: quia in re communi melior est conditio possidentis, l. Sabinus communis diuid. & quia seruitus pro parte imponi non potest, *ut d. l. pro parte ff. de seru. & l. proprium ff. comun. prædio. & l. si quis §. 1. eod. tit.**

A D D I T I O.

a Memoria in contrarium. Adde Alex. consil. 6. in 1. colum. in 1. volum. & consil. 7. in 1. colum. etiam in 1. vol.

b Habere iurisd. Quid sit iurisdic. & in quot species diuidatur, vide Alex. consil. 68. in 2. vol. in antepen. col. in si. & princ. & in 4. volum. consil. 33. in 1. col. per totum & in 2. in princ. ubi ponit de mero & mixto imperio, & quæ dicantur esse de iurisdic. Et an iurisdic. quærat, & probetur ex consuetudine, vide Cornetum consil. 268 in 4. vol.

CAPVT XVII.

Quæ sint necessaria, ut seruitus constituantur, & ei quæ si possessio acquiratur.

1 Seruitus neque ad tempus neque ex tempore, neque sub conditione, neque ad certam conditionem constitui potest.

E 3

2 Quæ

2 *Quasi possessio seruitutis ut acquiratur, duo principaliter requiruntur.*

Sexto principaliter aperiamus breuiter, quæ sint necessaria ad hoc, ut seruitus constituatur, & eius quasi possessio acquiratur. Multa enim ad hoc sunt necessaria, ut seruitus constitui possit. Primum est ex persona constituentis: videlicet, ut sit talis, qui possit eam constituere: & quis sit iste, vide supra in 3. q. principali, ubi plene disputavi. Secundum est ex parte eius cui constituitur, ut sit habilis ad acquirendum, & de isto dixi supra in 4. q. princip. ita quod prædium requiritur ex parte constituentis seruitutem, & prædium etiam ex parte eius cui constituitur, ut est text. in l. 1. de seru. rust. præd. & inst. de seru. §. inter rusticorum. Tertium est respectu rei, in qua seruitus constituitur, ut sit talis, in qua seruitus constitui possit quod declara, ut dixi in precedenti. quest. princ. Quartum necessarium est, ut res cui acquiritur, seu cui acquirere volumus seruitutem, sit habilis ad acquirendum: aliàs secus, ut supra dixi in quest. seruitutum ad fi. ver. hic est videndum. & habetur in l. ut pomum de seru. & l. pecoris. de seru. rust. præd. & l. 2. & l. venditor. in princ. ff. communia prædio. Quintum, quod seruitus constituatur in totum, non autem pro parte, ut l. pro parte ff. de seru. & l. si quis duas. §. 1. commun. præd. licet ad certam partem fundi pro diuiso possit constitui, ut l. ad certam de seru. & not. gloss. in d. l. pro parte & ibi per. Dd.

3 Sextum, quod seruitus pure constituatur: nam ipso iure neque ad tempus, neque ex tempore, neque sub conditione, neque ad certam a condi-

tionem, constitui potest, text. est. in l. seru. de ipso iure quæ est l. 4. de seru. de quo dic. ut ibi per gloss. & Dd. & dicam infra in 8. quest. princip. quomodo & qualiter acquiratur seruitus. Septimum est respectu loci, ut locus medius impediens seruitutem non interueniat: sicut si esset sacer vel religiosus, ut l. seruitutes §. si. de seru. & etiam aliquis aliquando, ut l. qui sella 7. §. fin. ff. de seru. rust. præd. de quo plenius dicam in proxima quæstio, quæ impediunt seruitutem constituendam. Octauum, ut constituatur per verba iuris, hoc est sonantia in ius, ut puta, concedo tibi ius eundi per fundum meum: non autem per verba sonantia in factum ut puta, concedo tibi ire & agere per fundum meum, quia tunc esset potius ius personale, ut l. apud Iulia. §. si quis aliqua de lega. 1. & dixi plene supra in diffinitione seruitutis realis & prædialis & in illa quæst. quomodo cognoscantur, quando sunt seruitutes reales & prædiales. Nonum, quod ius insit in prædio dominante actiue, & in prædio seruiente passiue, ita quod non insit personæ sed rei, ut ibidem bene dixi. Decimum, quod istud ius seruitutis constitutæ respiciat & concernat utilitatem prædij dominantis, alias seruitus non esset, text. est in l. quousies 1. §. in princ. de seru. & dixi in dicta diffinitione. Undecimum, quod alterius prædij seu libertatem diminuat, ut l. stipulatio ista. §. si quis forte. de verb. oblig. dictum est in dicta diffinitione. Duodecimum & vltimum, quod interueniant verba solemnia ad constituendum, puta per stipulationem, vel in testamentum, vel codicillis, vel in contractu, vel in donatione b, & simil. ut est text. inst. de seru. §. fina. & ibi not. & de hoc plene in 8. quest. princ.

Ad hoc

De Seruit. Urban. Prædior.

39

Ad hoc autem, ut quasi possessio
2. seruitutis acquiratur, duo principaliter
requiruntur. Primo usus utentis
seruitute. Alterum, patientia alterius
rem possidentis, quæ seruitutem debet,
ut l. 1. §. fin. de serui. rustic. prædio. quæ
patientia non dicitur, nisi sciat cum
uti quasi intendentem acquirere serui-
tutem, ff. si seruit. vend. l. quod si forte.
§. 1. secundum Inno. qui not. dicit in c.
bona. el. 2. in glos. & in c. si. extra de po-
stulo. prala. & ibi per Dd. & idem notat
Arc. in c. non est. de consuetu. lib. 6. &
vide de hac materia plenè per eundem
Inno. in d. c. bona. in gl. queritur. & in
c. cum dilectus in gl. recuperanda extra
de capel. mona. & in c. in lueris. de re-
stitut. spol. & plenissimè per Bald. in l.
2. C. de seruit. & plenè per Flor. in d. l.
seruitutes. ubi ponunt, & examinant,
quomodo, & qualiter acquiratur quasi
possessio in iuribus incorporalibus,
ubi videre poteris per te.

volum. & an valeat donatio facta per
minorem cum iuramento, consil. in dicto
volumine.

C A P V T XVIII.

Quæ impediunt seruitutem con-
stituendam.

1. Locus sacer, vel religiosus seruitutem
impedit.
2. Differentia inter seruitutes rusti-
cas, & urbanas, in quibus consi-
stat.
3. Locus medius an seruitutes impe-
diat.

Septimò, necessarium est intelligere
quæ impediunt constituendam ser-
uitutem.

Et * dicas quod locus medius ali-
quando impedit, apud si est sacer, vel a
religiosus, ut est text. in l. seruitutes. in
fin. de serui. & est text. in l. si prius, §.
sed loco sacro. de aqua pluuiæ arcend.
& notat. glossa in capite primo de ob-
seruatione ieiunij, & ibi per Canonistas,
& dixi in præcedenti questione princi-
palis. Idem est, si locus publicus est
medius, si per id quod debet in me-
dio fieri, impeditur publici loci li-
bertas, vel publicus usus, ut si vellem
de domo mea in domum tuam im-
mittere trabem: corripiendo viam pu-
blicam, vel apponere ponticellum:
vel si velim de fundo tuo ad meum
deducere aquam, faciendo in via pu-
blica riuum: his casibus ille locus
publicus medius impedit seruitutem
constitui, nisi principaliter lege per-
mittente, ut est text. in d. l. si prius. §. fin.
cum leg. seq. sequenti, & notat Bart. in d.
l. si, vel nisi permitte, tenatu, ut l. 2.
in princ.

A D D I T I O.

a. *Conditio.* Quæ sint verba impor-
tancia conditionem, vide Alexan. conf.
102. in 2. col. §. nam dicta verba in 1.
vol. & quando verba possunt se habe-
re ad conditionem, & modum, quo-
modo debeant potius capi, conf. etiam
102. in ea col. §. confirmo, quia & in 4.
vol. conf. 40. ubi ponit quæ verba fa-
ciant conditionem.

b. *Donatio.* Adde Alex. conf. 25. in fin.
in 2. volum. & in 3. vol. consil. §. 3. in an-
tepenul. colum. versic. venio ad secun-
dum. Et quomodo statutum loquens
de donatione, habeat locum in do-
natione ob causam, vel sub modo, ha-
bet consil. §. 3. in pen. & ult. col. & con-
sil. 78. in fin. in 3. volum. Et an dona-
tio inter virum, & uxorem firmetur
iuramento, vide Corn. con. 41. in 3.

in l.
ut de
dicam
do &
Septi-
edius
erue-
sus,
etiam
7. §.
quo
estio.
tuen-
per
s, ut
fun-
a so-
io ti-
quia
ut l.
1. &
nisi
quæst.
sunt
num,
pante
ssue,
ci, ut
quod
espi-
rædij
sser,
p. de
ione.
rædij
ilatio
ctum
mum
verba
a per
n, vel
o do-
st. de
ne in
hoc

in princ. ne quid in loco pub. & dixi supra in 3. quæst. princ. versicul. item Imperator. vel nisi hoc mihi liceret ex lege municipali, vel à magistratu, cui hoc competeret ex forma statuti, ut l. prohibere §. planè quod vi aut clam. & not. Flor. in l. qui sella. §. fin. de serui. rusti. prad. Item alius locus priuatus impedit seruitutem, quando ille locus est extranei, & in eo est aliquid faciendum, quovsq; etiam in illo seruitus acquiritur, *ut l. in tradendis §. interpositis communia pradio. & l. loci corpus §. fin. si seruit. ven.* Cæterum si medius locus sit constituentis seruitutem, vel etiam extranei sint in illo, non est aliquid faciendum propter quod seruitus impediatur, tunc locus ille medius non impedit seruitutem constitui, *ut d. §. interpositis: & ideo seruitus esse potest in urbanis prædiis, etiam interposito medio prædio seruitutem non debente: quia si habeo ius seruitutis altius non tollendi, remotioris domus utilitas erit, donec prædium meum extollatur, ut est textus in l. & ideo si seruitus. ven.* Eodem modo quod dictum est de loco sacro, religioso, & publico, medio impediante seruientem constitui: intellige quando in loco medio requiritur quod aliquid fiat, alias non impediretur, *ut d. §. interpositis secundum Flo. in d. l. qui sella. §. fin.*

² Et ideo * non videtur esse differentia, sed solum in hoc consistit differentia inter seruitutes rusticas, & urbanas, licet tex. in l. qui sella. §. si tacite, videatur differentiam facere, & Azo. in summa. C. de seru. §. porro. quod dictum est, sed reuera non est differentia, an prædium meum impediat utilitatem venire de vno prædio ad aliud: quod contingit duobus concurrentibus. Primum, quod prædium medium non sit

constituentis seruientem. Secundum, quod ad vsum seruientis aliquid sit in eo faciendum vel exercendum, quod fieri potest inuito domino, *ut leg. inuitum, cum leg. preced. in fin. de seru. urb. prad.* & tunc impedit constitui seruitutem. Sed nil erat faciendum, vel si erat prædium intermedium tamen erat eiusdem domini prædij dominantis: & etiam quia potest facere in illo prædio medio quicquid vult, non impedit seruitutem constitui, quia non impedit utilitatem peruenire, *ut est text. in l. si cum seruitus. ff. quemad. seruit. amit. & in l. si ades mea. & in l. nemo enim de seru. urb. prad. & in l. si mihi, §. penult. & l. aria prad. de seru. urb. prad.*

Et de ista * materia, an locus medius impediat seruitutes, vide per Barrhol. in l. si prius §. si de aqua plu. arc. & per Flo. in d. l. qui sella. §. fin. urb. prad. & per Paul. de Castr. in l. in tradendis, §. interpositis communia pradio. & per Dd. in §. agne. l. sit. de actio. & per Cano. in cap. 1. de obseruatione ieiunij. Item impedit seruitutem constituendam, quando aliqua eorum quæ sunt necessaria ad ipsam deficiunt, *ut dictum est quæst. preced. ubi videas.* Item quando id ex forma municipalis statuti esset prohibitum: pro hoc vide tex. cum gl. & quod ibi nota. in l. qui luminibus de seru. urb. prad.

A D D I T I O.

a Religiosi. Adde Alex. conf. 80. in 1. colum. in 6. vol. & Corn. conf. 220. in 1. vol.

CAP.

CAPVT XIX.

*Quomodo, & qualiter, & quando
constituatur, & acquiratur, &
retineatur seruitus, & qua ser-
uitutes dicantur habere causam
perpetuam, seu continuam, quasi
continuum, sed quasi perpetuam,
& qua causam discontinuam, &
quanto tempore huiusmodi ser-
uitutes præscribantur.*

- 1 Seruitus pactionibus, stipulationibus, testamentis, & contractibus constituitur.
- 2 Seruitutes multiplices sunt, & quæ sint seruitutes habentes causam continuam, & quasi continuam.
- 3 Seruitutes habentes causam discontinuam, quæ sint.
- 4 Seruitutes quibus præscribitur decem ann. inter præsentis, & viginti inter absentes, quæ dicantur.
- 5 Tempus, cuius non extat memoria in contrarium, quod dicatur, & quomodo probetur nouissimè.
- 6 Possessio 100. annor. quomodo probetur remissimè.
- 7 Venditio non probatur, etiam si possideretur res alicuius, vel ususfr. eius, eo sciente, & patiente.
- 8 Positio alleganti titulum, quod titulum non habuerit fieri potest.
- 9 Negativa quomodo probetur, remissimè.
- 10 Res dicuntur possideri, quando causam continuam habent.

O Craud principaliter expedit examinare quomodo, & qualiter, & quando constituatur, & acquiratur, & retineatur seruitus.

Et dic, * quod constituitur pactionibus, stipulationibus, & testamentis, & contractibus, text. est cum gloss. Inst. de seruit. §. pen. & fin. & dixi supra in 6. questione p. incip. vers. 12. & est text. in l. potest etiam in testamento 16. com. præd. & l. binas ades. de seru. urb. præd. cum similib. & voluntate partium constituitur seruitus ab inuitis: & inuitus dicitur ille qui non consentit expressè etiam si non contradicat, ut l. inuitum, de ser. urban. prædior. Ideoque licet vadum per prædium tuum, vel aliqua proiciam in tuo, te sciente, & non contradicente: non statim est seruitus, nisi præscribam, ut l. 6. in fin. ff. eod. titul. de qua præscriptione statim dicam, sicut è contra in amittendis seruitutibus dicitur: nam licet alius tollas me sciente, non statim domus tua est libera, ut l. has autem intra. de seru. urb. præd. & not. gloss. in dict. l. inuitum. Item constituitur & acquiritur seruitus per consuetudinem, ut l. 1. §. pen. & fin. & ibi per gloss. & Dd. de aqua plu. arcend. Item acquiritur per præscriptionem, ut habetur per gl. ordin. & mag. in hac materia, in hac materia, in l. seruitutes 14. la. gran. de. ff. de seruitut. & ibi per omnes Dd. & per Azo. in summ. Codic. de seruitut. Item constituitur seruitus per consuetudinem, & habetur per gloss. & Dd. in leg. 1. Codic. de ser. & aqua per Dyn. in c. possessor male fidei, & in c. seq. de reg. iur. in 6. per Barro. in l. 1. §. denique de aqua plu. arc. & per Dd. in §. aquè. Inst. de actio.

Circa * quod primo est sciendum, 2 quod seruitutes quædam dicuntur habere causam perpetuam, seu continuam: quædam

quædam quasi perpetuam, seu quasi continuam: quædam discontinuam, ut not. per gloss. & Dd. in dicta lege servitutes. & habetur in l. foramen. de serv. urban. præd. & in d. l. 2. Cod. de serv. & aqua. Et dic, quod illa servitus dicitur habere causam continuam, & perpetuam, quæ semper est in usu actualiter, & potentialiter, ut servitus aquæ ductus, & servitus altius non tollendi, & similes. Quasi continuam seu quasi perpetuam causam dicitur illa servitus habere, quæ perpetuo seu continuo potentialiter sed non actualiter est in usu: ut est servitus stillicidij, vel ductus aquæ ex cælo cadentis: ut d. l. foramen. de servit. urbanor. præd. Et est ratio: quia in istis non requiritur semper factum hominis ad usum servitutis, licet requiratur aliquando à princ. ad ipsam constituendam, ut in aquæ ductu: quia postquam aqua est derivata per rivum, vel canalem facto naturæ continuatur, & per seipsam semper fluit, & ita in servitute tigni iuncti vel oneris ferendi: nam postquam semel est immisum per seipsum continuatur. Item in quasi perpetua, seu quasi continua, ratio est, quia licet in illa non exerceatur semper: tamen est apta semper exerceri sine facto hominis, ut in servitute stillicidij, quæ est respectu aquæ ex cælo cadentis, quia non semper pluit, sed cum pluit per seipsam cadit, & stillicidium est semper aptum recipere aquam sine facto hominis, postquam stillicidium factum est.

3 Discontinua * vero causam illa servitus habere dicitur, quæ non est semper in usu actualiter, nec potentialiter, sed necessario requirit interpositionem: quia in sui usu requirit factum hominis, quod non potest esse continuum, ut servitus itineris, viæ,

& similibus. Nam homo non potest semper ire, vel ducere currum aut plaustrum, lego servitutes. 14. in principio de servitutibus. Et istud, quod dixi de causa discontinua, procedit in servitutibus realibus, quæ à re rei debentur: quia in istis ipsa res dicitur tales servitutes quasi possidere mediante facto hominis, non autem facto suo: & ideo cum in istis realibus ubique factum hominis requiritur ad usum & illud non possit semper esse continuum, sequitur: quod illa res tales servitutes non continue possidet, & propterea dicuntur habere causam discontinuam. Sed secus est in servitutibus, vel personalibus iuribus, quæ debentur à re personæ, ut est ususfructus, usus, iurisdictio, & similes. Nam in istis, licet factum hominis requiratur, non solum ab initio, sed etiam ex postfacto, non tamen dicuntur habere causam discontinuam, quia possunt animo possideri, ex quo personæ debentur, quæ habent animi: licet actus sint discontinui, ut eleganter notat Bartolus in l. iusto. §. non mutat. de usufructu. & ibi omnino dicas, & notat per Cyn. in leg. 2. in 6. quæst. Cod. de serv. & aqua. quod notatur pro huiusmodi materia fundamentum.

His itaque præmissis dicas, si est servitus, quæ habeat perpetuam causam seu continuam, vel quasi perpetuam, seu quasi continuam, ex his duobus casibus regulariter præscribitur longo tempore, videlicet 10. ann. inter præfentes & 20. inter absentes, exemplo rerum immobilium, ut est tex. in l. fin. C. de præscript. longi temporis, & in l. 2. C. de serv. & ibi hoc notat. per gloss. & Dd. & idem notat gl. ord. in d. l. servitutes. & ibi per omnes Doctores, & per Azorium in summa, Codice de servitutibus, §. item

De Seruit. Urban. Prædior.

43

§. item constituitur. & l. 2. in §. 9. eo. tit. per Cyn. C. de ser. & aqua. & in l. 2. in §. 9. eo. tit. l. Sed si est seruitus habens causam discontinuam, tunc regulariter non præscribitur, ut est rex. in d. l. seruitutes in princip. & ibi per Dd. in d. §. 6. q. Sed illa regula fallit in multis casibus primo, quando quis fuisset usus iure seruit. tanto tempore, in cuius contrarium memoria non existit, l. hoc iure §. ductus aqua. de aqua quori. & est. secundum unum intellectum, scilicet quod ibi loquatur de huius seruitute, arg. l. 1. §. fi. & l. 2. §. arcep. de aqua plu. arcep. & not glo. mag. in ad l. seruitutes de seruit. & per omnes Dd. & not. gloss. in d. l. 2. & ibi per Dd. C. de ser. Et pro hoc adduco text. in c. super quibusdam §. præterea extr. de verb. sign. ubi habetur, quod tempus, cuius non extat memoria in contrarium, habet vim privilegij, & est text. in c. 1. in fin. de præscrip. libr. 6. ubi dicitur, quod dictum tempus habet vim, tit.

Quando * autem dicitur esse tantum tempus, cuius non extat memoria in contrarium, & quomodo probetur, vide plenius per Innoc. in c. quod per nonale. & in c. veniens & ibi per Canonistas. de verb. sign. per Cyn. in l. 2. in §. 9. quod. de seruit. & aqua per Bar. in l. 1. §. Labeo. de aqua plu. arc. & per glo. & Dd. in l. arbit. de prob. & per Flo. in d. l. seruitur. in vlt. charta circa princ. & adde quod Cyn. tenuit in d. l. 2. §. q. quod centum anni dicantur esse spatium tanti temporis, de quo non extat memoria. Idem tenuit Anton. de But. in c. veniens. in princ. vlt. col. extra. de testi. & Inno. etiam ibi circ. fi. col. in ver. item dicunt quidam, quod si constet. & idem sentit. Spec. in tit. de probat. in 2. parte & §. 1. vers. quod si testes ad fi. illius

vers. & idem tenet Bald. in d. l. 2. ad fin. 1. colum. C. de seruit. & Cardin. Zabarel. in c. si diligenti. in fin. extra. de præscrip. & not. per Dd. in iuribus præallegatis.

Et * quomodo probetur possessio 100. ann. vide per Bald. in authenticis actiones. in vlt. in princ. Codic. de sacros. eccl. & vide glossa & quod ibi notatur in c. cum vobis. extr. de præscrip. Secundus casus est, in quo fallit; quando utens allegaret seu habuisset titulum concessionis ab ipso domino, & sic ex aliquo titulo præcedenti dicat sibi à domino fuisse seruitutem constitutam, nec id possit probare per testes vel instrumenta, & in adminiculum suæ intentionis inducat coniecturam, quia usus est seruitute prædij domino sciente, & non contradicente per 10. vel 20. annos, scil. per 10. inter præsentis, & 10. inter abentes: quia præsumitur seruitus constituta ex causa, quæ prætenditur præcessisse, arg. l. 1. in fin. de aqua plu. arcen. & l. cum de in rem vers. off. de usuris ita singula dixit. gl. in seruitutes la grande. 14. gloss. magna in fin. de seruit. & gloss. in l. 1. §. fin in vers. quamdiu de aqua plu. arcenda. Et idem ad literam dicit Azo. in summa. Cod. de seruit. §. item constituntur seruitutes per consuetudinem, & idem not. Innoc. in c. si diligenti extra. de præsc. & Io. And. & Dd. in c. peruenit. de cen. & idem tenet Bart. & Flo. in d. l. seruitutes. & Dd. Ang. de Are. instit. de action. §. aqua. Et istam opinionem tenent communiter Dd. tam Legistæ, quam Canonistæ, ut dicit Paul. de Castr. in dist. leg. Seruitute. Sed Petr. de Bellapert. Cyn. & Iacob, Butr. & Raif. de For. in leg. si certis annis. Codic. de pact. & Ange. ibi in sua repet. tenen

F 2

contrarium

contrarium dicentes. quod *l. cum de in rem verso*. loquitur in faciente, hoc est in soluente per 10. vel 20. annos: contra quem facilius præsimitur cum ei non sit tantum imputandum Et pro ista distinctione bene facit quod not. Inno. in *c. olim. el. 3. ad fi. de restit. spol.* Item pro hac parte ego adduco hanc rationem. Nam si opi. gloss. & Dd. esset vera, lex quæ dicit quod requiratur tantum tempus, cuius non extet memoria in contrarium, esset imposita potius verbis, quam rebus, contra *l. 2. C. communia de lega. & l. si. Cod. de usu. & c. commissa. §. porro. de elect. in 6.* Nam quilibet qui fuisset in quasi possessione per 10. vel 20. annos, semper allegaret titulum à domino, & sic nunquam haberet locum dicta lex, quæ requirit tantum tempus, quod non extet memoria in contrarium. Bar. autem in *dict. leg. servitutes*. conatur saluare glo. & dictam opin. communem, & respondet contrariis, dicens, quod in his quæ sunt magni præiudicij, procedit opin. Per. & aliorum sequentium, quod non habeat locum *l. cum de in rem verso*. sicut est in acquisitione dominij, vel partis eius.

7 Nam * si possiderem rem tuam tantquam meam, per longum tempus, te sciente, & patiente, vel etiam usufructum eius, qui est pars dominij, ut *l. 4. de usufruct.* & postea dicerem te mihi eam vendidisse, vel concessisse. non probaretur per hoc venditio, vel concessio, facit *l. libertis. §. 1. de alim. & cib leg. & l. nullo. Codic. de rei ven.* Sed in h's quæ sunt parvi præiudicij, sicut sunt servitutes prædiales, per quas non acquiritur dominium, nec pars eius, & tunc procedit opin. gloss. & pro hoc allegat. *l. si filius C. de.*

peti. hered. & l. qui aliena. §. 1. de acquir. hered. & l. quam Tiberonis §. sunt quedam ff. de pec. Item pro hoc allegat gloss. similem notat. in *l. pen. C. communi divid.* ubi contra patientem præsimitur titulus diuisionis, qui est parui præiudicij, ut ibi notat. Ad inconueniens quod dixi. videlicet quod lex videatur posita verbis & non rebus non respondet, sed potest dici secundum Paul. de Castr. in *d. l. seruientes*. quod illud tempus, cuius memoria non extat in contrarium, requiritur, quando aduersarius ignoraret, Si autem scit. & patitur, & tunc sufficiat longum tempus, cum allegatione tituli, & isto modo potest saluati communis opinio. Posset etiam aliter responderi: quia licet sufficiat allegare titulum cum quasi possessione longi temporis, & esset præsumptio iuris & de iure: tamen contra eam admittetur probatio in contrarium, per partis confessionem, gl. est not. in *authen. de equalitate dot. §. illud. in verbo. scribat. colum. 7.* & est alia similis in *l. in contractibus in prin. versi. nullo C. de non num. pecu. & not. Dd. in authen. sed iam necesse de donatio. ante nupt. & Canonistæ in c. is qui fidem. de sponsal.*

8 Et ideo * posset fieri positio alleganti tituli. quod non habuit titulum: sed si confitetur, allegatio tituli sibi non prodesset: ideo non credo, quod sit præsumptio iuris, & de iure. sed iuris tantum: ideo posset probari contrarium per alias probationes, iuxta not. in *c. bona memoria Maguntini. de elect. & in l. actor. C. de proba.* & per hoc patet, quod lex, quæ requirit tantum tempus, cuius non extet memoria, non erit imposita verbis quando confiteretur aduersarius, vel probaretur titulum non præcessisse: vel quando aduersarius

aduersarius ignorasset allegantem in
 titulum possedisse. Teneas itaque opin.
 gloss. quæ est communis, & eam sem-
 per obseruari in practica vidi: &
 eandem practicam vidi obseruari
 quando quis non soluit decimam per
 tantum tempus, quod non extet me-
 moria in contrarium: sed istud non
 examino, & ad eius probationem in-
 ducit possessionem, vel quasi tanti
 temporis, quod non extet memoria in
 contrarium sed in hoc de decima est
 magis dubium quia tractatur de mag-
 no præiudicio: sed in hoc plus est
 quam in præcedenti casu: quia allega-
 tur non tempus longum, sed tempus
 quod non extat memoria in contra-
 rium. Sed istud non examino quia est
 longa materia, de qua vide in c. 2. de
 præscript. lib. 6. & in c. super quibus-
 dam s. præterea de verbor. signifi. Sit
 ergo cautus ille, qui est vsus aliquo
 seruitu. iure discontinuo, vt semper
 alleget titulum aliquem habilem ad
 constituendam seruitutem sibi & pro-
 bet se vsum fuisse illo iure seruitutis
 per decem annos inter presentes, &
 10. inter absentes sciente aduersario &
 patiente & obtinebit: & sit etiam
 cautus in hoc, vt alleget se titulum
 habere ab aduersario: qui possit serui-
 tutem imponere rei: nec alleget se ti-
 tulum habere à quodam tertio: quia
 hoc non sufficeret: scientia enim &
 patientia non domini, non faciet re-
 sultare præsumptionem in facto alie-
 no, sed in facto proprio, sic secundum
 Paulum de Castr. in l. seruit de ser-
 uit. qui hoc declarat, & bene. Econ-
 tra sit cautus etiam aduersarius, vt
 quærat propositiones, vel aliter habere
 confessionem ab altera parte scili-
 cet quod nullum titulum habeat ab ipso,
 vel ab alio qui seruitutem imponere
 potuerit vel si non potest habere con-

fessionem, quærat probare contra-
 rium, coarctando dictum titulum ad cer-
 tum locum & tempus, iuxta no. in
 l. actor. C. de proba. & in d. c. bona. de
 elec.

Vbi habetur, * quomodo probe-
 tur negatiua, quia si allegans titulum
 fiteretur se non habere, vel etiam
 probaretur, illa allegatio tituli sibi
 prodesset. Et hæc tene menti perpe-
 tuo: quia sunt vitia, & non ita bene
 declarata, alibi reperies. Tertius casus
 in quo fallit dicta regula, est quando
 quis probaret se habere verum titu-
 lum a tertio, nam tunc seruitus, etiam si
 haberet causam discontinuam, acqui-
 retur longo tempore, videlicet 10.
 annis inter presentes, & 10. inter ab-
 sentes, b per text. in l. fin. C. de præ-
 script. long. temp. & per l. si ego 12. §. 1.
 ibi, item rusticorum. de Pub. quod
 est singulare, secundum Paul. de Castr.
 in d. l. seruitutes de serui. Debet
 ergo illa regula intelligi quando quis
 non habebat verum titulum à ter-
 tio. Et quod dixi verum titulum de-
 bere probari, quia non sufficeret ipsum
 tantum allegare: vsus enim longi tem-
 poris non posset operari duo specia-
 lia scilicet quod faceret præsumi ti-
 tulum ab extraneo, & ultra hoc quod
 sufficiat longum tempus cum tali titu-
 lo allegato, vbi alias requireretur tan-
 tum, cuius non esset memoria in con-
 trarium, per nos in l. 1. C. de dor. pro-
 miss. cum sim. quia non accedit in titu-
 lo allegato à domino aduersario, seu
 ab illo qui seruitutem imponere po-
 tuit quia vsus longi temporis etiam
 hoc casu inducit vnum speciale tan-
 tum scilicet probationem tituli, qua
 facta, sufficit ne aliud tempus requi-
 tur quasi possessionis ad præscriben-
 dum, ex qua præscriptione iuris proba-
 tus est titulus etiam qui seruitute, m
 imponer.

imponere posset, & immediate constituere, arg. l. sequitur §. lana. de usucap. Quartus casus & ultimus est, in quo fallit dicta regula, secundum Paul. de Castr. in d. l. servi in fin. scilicet in servitutibus personalibus, quæ debentur à re personæ, ut usus fructus, usus, iurisdicção, & simil. quia licet ad eorum usum requiratur factum hominis, tamen non dicuntur habere causam discontinuam: quia animo possideri possunt, qui continuus est licet actus hominis fiat discontinui: ideo longo tempore præscribuntur, cum titulo, tamen vero: quia habet similitudinem cum dominio, quod longo tempore non præscribitur sine titulo, est casus in l. fin. circa fin. C. de præscript. long. temp. & l. si ego. §. fin. de Publ. & no. in l. iusto. §. non mutat. ff. de usuc. & intellige de titulo habito à non domino: non autem à domino: quia tunc non esset opus præscriptione, ut l. clauibus de contrah. emp. in d. l. sequitur §. lana. de usucap. sine titulo vero præscriberet longissimo tempore, ut no. Cy. in l. 2. in 6. C. de serv.

- 10 Sed prædicta *regula procedit in servitutibus realibus & prædialibus, quæ à re rei debentur: quæ res dicuntur possideri, quando habent causam continuam, ut l. qui fundum ff. quemadmodum serv. amitt. sed ille, habens causam discontinuam, non potest dici, quod continue possideat, nec per actum hominis: quia ille non est nec potest esse continuus: nec per animum, cum res animum non habeat, ut dixi supra in illa q. quando dicatur servitus habere causam discontinuam. Ista autem non est proprie fallentia à dicta regula, quæ de servitute habente causam discontinuam loquitur: quoniam, servitutes personales dicuntur habere cau-

sam continuam & perpetuam: ut dixi, & licet videatur, quod possit dici fallentia respectu actus hominis, qui requiritur in servitute personali, & tamen præscribitur longo tempore: quod non est in servitute reali, quæ factum hominis requirit, & est discontinua: quia longum tempus non sufficit: tamen dico, quod etiam hoc casu non est proprie fallentia: quia in ista servitute personali requiritur tit. à non domino, ut dixi, quod si intervenisset in servitute reali habente causam discontinuam, idem esset: quia etiam longo tempore præscriberetur, ut dixi in tertio casu præcedenti, & sic in effectu quantum ad tempus præscribendi, non videtur esse differentia inter servitutes habentem causam discontinuam, & servitutes personales habentem causam continuam: quia in utraque sufficit titulus à non domino cum possessione, vel quasi longi temporis. Sed ubi non intervenisset tit. bene esset differentia, quia in servitute reali regulariter non præscribitur, nisi per tantum tempus, quod non extet memoria in contrarium, sed in servitute personali sufficerent 30. anni, quod est longissimum tempus, ut not. Cyn. in l. 2. in 6. q. C. de servitutib. & aqua. & supra dixi, quæ omnia bene not.

A D D I T I O.

a Memoria in contrarium. An tempus 100. ann. dicatur tantum tempus, cuius contrarium memoria non existit, & an usu tanti temporis vim habeat concessionis & privilegij. Alex. §. vol. in cons. 16. in 2. colum. in vers. secundo principaliter. & in consil. 24. & ibi, an illud tempus sufficiat ad præscribendum merum imperium.

b Absentes.

b Absentes. Adde Corneum *consil.* 35. incipiente. In hac. Et præsens in ciuitate sua quis præsumitur esse, & non præsumitur absentia *consil.* 50. Et ap absens dicatur ille, qui non est præsens in iudicio, *consil.* 58. in 2. vol. Et quis dicatur absens, vide Alex. in 5. vol. *consil.* 100. in 4. col. in princ.

CAPVT XX.

Quot sunt necessaria ad inducendam præscriptionem in seruitutibus habentibus causam continuam, vel quasi, an requiratur titulus & bona fides, & an de iure inter ius canonicum & civile sit differentia in præscriptionibus, & an seruitus possit constitui sub conditione, & duplici conditione, videlicet extincta & inceptiua.

- 1 Seruitutis ad præscriptionem quot necessaria sint.
- 2 Bona fides in præscriptionibus an presumatur.
- 3 Bona fides in quibus casibus allegari debeat.
- 4 Bona fides an in libertate præscribenda requiratur.
- 5 Præscriptione quomodo scientia & patientia aduersarij requiratur.
- 6 Seruitutibus in præscribenais an titulus requiratur.
- 7 Præscriptio contra ecclesiam omnino titulum requirit.
- 8 In seruitutum & iurium incorporalium præscriptione septem requiruntur.
- 9 Interruptio naturalis longissimi temporis in iuribus incorporea-

- libus præscriptionem impedit.
- 10 Seruitutes non constituuntur, ut aliud quid in tuo facias.
- 11 Præscriptio quandoque plus potest, quam pactum.
- 12 Ire per ciuitates & domos alienas licitum non est.
- 13 Seruitutes reales & prædiales ipso iure non recipiunt certum tempus ex parte antea originem impediendam, sed conditionem.
- 14 In iure corporali quomodo quis tradere teneatur.

Dictum est supra, quod seruitus habens causam perpetuam, vel continuam, vel quasi, præscribitur longo tempore.

Sed * quot sunt necessaria ad d. i præscriptionem a? Dic plura. Primum, quod volens præscribere fuerit vsus iure seruitutis, scilicet eo animo, ut possit vi iure suo aduersario inuito, non iure amicitie vel familiaritatis, quia tunc nunquam præscriberet. *l. fin. l. & ibi nos quemadmodum. seruit. amit. & l. qui iure familiaritatis de acquirend. possess.* & ideo si transiit quis per fundum tuum longo tempore per aliquam viam ibi existentem, quam publicam esse credebat, & cuiuslibet liceret per eam transire, non acquirit seruitutem, etiam si tanto tempore fuisset, cuius in contrarium memoria non existit, nec acquirit interdictum, de itinere actuque priuat. in ipsa seruitute habenda ut eleganter not. Paul. de Cast. in d. *l. fin.* qualiter autem probetur, quod quis fuerit vsus iure suo, seu iure seruitutis, plene habetur per glo. Bart. & Dd. in l. 1. §. 2. de itinere actuque priuat. & per Innoc. & Dd. in cap. bona, el. 2. de postulat. pralar. & de causa poss. & propr. c. cum eccles. in ver. a^{ff} fuisse,

fuisse, & per Bart & Dd. in d. l. qui in re familiaris, & per Flor. & Dd. in l. feni. de ser. & c. Secundum, quod requiritur bona fides, quia credebatur sibi servitutem competere, ut not. gloss. in d. l. fin. & in l. 2. C. de servitut. quod verum, si vult præscribere longo tempore, secus si longissimo puta 30. vel 40. annorum: quia de iure Digest. & Cod. etiam sine bona fide poterat præscribi, sicut dominium, per l. feni. de præscrip. 30. annorum. & not. Cyn. secundum Pet. in l. 2. in sexta quaest. C. de servit. hodie vero de iure Canonico nullo modo potest, ut in c. fin. extra de præscript. & in c. possessor. mala fidei, lib. 6. Sed advertendum quia ubi constat vere de mala fide, procedunt prædicta. Sed ubi esset præsumpta mala fides tantum, tunc post 20. annos talis præsumptio malæ fidei non potest allegari, casus est not. & ibi hoc not. Barto. quia ita dicit intelligi in l. fin. C. unde vi & idem not. Ant. de Butr. in c. sape in 5. col. vers. item hoc verum. extr. de restitu. spol.

Nunquid * autem in dubio bona fides præsumatur? videtur quod sic, per l. pen. C. de evictio. & per l. si fund. C. de rei vend. Dicis in hoc, quod si quis possedit cum titulo, regulariter præsumitur bona fides, nisi probaretur contrarium: quod fallit, quando titulus esset improbatum à lege, quia tunc semper præsumitur mala fides, tex. est not. in l. quemad. ver. mala fidei, C. de agri. & censu. & ibi hoc not. Bar. quem omnino vide. Item fallit, quando fuisset ei denunciatum ne emeret, ut d. l. si fundum C. de rei vend. Item fallit, si coram aliquibus dixisset, se sciuisse rem esse alienam. Item si de hoc erat f. ma in vicinia, & ipse erat vicinus, ut not. Bart. in l. Celsus. in spe-

nult. col. de usufructu. Item si procuravit habere titulum, ut not. singulariter Bal. secundum Odof. in l. quoties, C. de rei vend. sed si quis possideat, vel quasi sine titulo, tunc regulariter præsumitur mala fides, ut not. in l. fin. Cod. unde vi. Item si quis sciebat fundum alienum esse, nec habebat aliquem titulum concessionis servitutis, præsumitur mala fides: quia sciebat vel scire debebat, non posse uti illo fundo sine licentia domini. requiritur ergo, quod credat se habere servitutem, qua vitur, licet revera non habeat: sed erravit in facto, quia forte audierat à patre suo hoc dici, vel erat publica vox in vicinia, nam hoc tribueret, iustam causam credendi, & sic bonam fidem, ut not. Bal. in d. l. Celsus, in 2. col. & in l. 1. §. hoc interdicto. in 3. col. de rei. act. prius. & Bal. in d. l. indicia ver. ergo quæro. C. de rei vend.

Aduerte tamen, * quia licet aliquando bona fides præsumatur: tamen in casibus, in quibus requiritur, non sufficit quod præsumatur, sed ipsa debet deduci & allegari, ut est casus sign. in l. si adulterium cum incestus. §. idem Pollioni, de adulter. secundum Ange. in l. cum qui §. fin. de Publ. & vide ad hoc Bart. in l. cum quidam. in ult. colum. in princ. si cert. per. ubi dicit, quod super non allegatis non cadit præsumptio, & idem not. Bal. in l. si certis annis, in 5. col. C. de pact. quod bene not. in præf. quia vidi multos errare hoc non perpendentes. Et quod dixi de bona fide, intellige quod requiritur in servitute præscribenda.

Sed * nunquid in libertate præscribenda requiratur bona fides? vide per gloss. ordin. in l. fin. quemadmodum ser. amitt. & ibi per Dd. & dic quod in præscribenda

præscribenda libertate personali requiritur bona fides, l. 1. *C. de præscript. long. temp. que pro libertate comp.* Sed in præscribenda libertate distinguitur. Aut loquimur de libertate rei urbanæ, & requiritur bona fides, l. *hec autem inra de seruit. urban. prædio.* Aut rei rusticæ, & non requiritur bona fides, l. *penult. Cod. de seruit.* Et ratio diversitatis est, quia in scribenda libertate requiritur factum, & usus præscribentis, & ideo non mitum, si eius bona fides requiritur, sed in realibus non requiritur aliquod factum hominis præscribentis, sed sola negligentia ex parte admittentis, ideo non consideratur in admittendo bona fides aduersarij: *ut not. in d. l. fin. & in d. l. 2. Cod. de seruit. & dicam infra plenius in decima & ult. quæstion. princip.* Tertium quod requiritur in ista præscriptione, est quod quis fuerit usus longo tempore, videlicet 10. annis inter præfentes, & 20. inter absentes, *ut not. in l. seruitutes, ff. de seruit. & in l. 2. Cod. eod. titul. & supra dixi, quod est verum in prædio privati, sed in prædio Ecclesiæ requiritur tempus 40. annor. sicut in præscriptione dominij rerum Ecclesiæ, ut voluit Innoc. in cap. diligenti, de præscript. & Dd. Canonist. in cap. pervenit. de censibus & sequitur Paul. de Castr. in d. l. seruitur. circa quod adde quod dicam infra, versic. sed contra hoc opponitur. Quartum quod requiritur, est quod usus fuerit sciente aduersario, l. 2. *C. de seru. & ibi per gloss. & Dd. & etiam eo patiente, l. quæries, l. 5. §. 1. ff. de seruit. & in ista scientia & patientia consistit quasi possessio iurium incorporalium. Quod limitata principaliter duobus modis.**

Primo, scilicet, * ut scientia & patientia aduersarij requiratur, volendo præscribere longo tempore, sed

si longissimo, scilicet 30. vel 40. annis, secus: nam tunc non requiritur scientia, nec patientia aduersarij, sicut enim operatur titulus, ut possim præscribere aduersario ignorante vel non patiente, ita etiam operatur longissimum tempus, quando titulus non interuenit, ut singulariter dicit Paul. de Castr. in l. 2. *Cod. de seruit.* Secundo, fallit, quando præscribens haberet titulum à quodam tertio, qui tanquam Dominus illius fundi, concessisset seruitutem illius fundi, cum non posset, tunc præscribitur etiam ignorante vero Domino, sicut præscriberet Dominus ipsius rei, l. *final. Cod. de præscript. long. tempor. & hoc voluit expresse Petr. ut refert Cyn. in l. 2. Cod. de seruit.* dum loquitur in seruitute formata, qua quis habet titulum, & hoc etiam sequitur Paul. de Castr. in d. l. 2. & in d. l. *seruitutes*, quæ dicit, quod de hoc est text. in l. *si ego, §. 1. de Publi.* in alternativa, quæ ponitur ibi, dum dicit, quod per traditionem constituitur, vel per patientiam. Nam per traditionem dicitur constituta, quando habet titulum à tertio, & non videtur requiri patientia Domini, & dom subdit, per patientiam, loquitur quando non habebat titulum, quo casu bene requiritur, & ista est singularis limitatio ad illud quod communiter dici solet, quod in iuribus incorporalibus non est dare quasi possessionem, nisi per scientiam & patientiam Domini, quod contingere potest in multis, ut in piscis, & aquæ ductibus, & iurisdictionibus, & iure piscandi, de quibus quotidie oriuntur lites in partibus istis, & pauci sunt qui hoc advertant, quia communiter dicitur, quod quis non posset in his præscribere, nisi com scientia & patientia aduersarij, & hoc debet probare. Sed

tu aduertere an habeat titulum *c*, vel non: quia si habet titulum, non est opus probare scientiam, vel patientiam, secundum Paul. de Castr. in *d.l. seruis. de seruis*, quod singulariter tene menti.

Sed * nunquid requiratur titulus in istis seruitutibus præscribendis; Dicas breuiter, quod non, *ut est casus in l. si quis diuturno. & ibi gl. & Dd. ff. si seru. vend. & not. per gl. in d.l. seru. & in d.l. 2. C. de seru. & ibi per omnes Dd. & not. gl. in l. 1. §. fin. in vers. quamdiu. de aqua plu. & Bart. in l. fin. quemad. seru. amir. & idem no. expresse Innocen. in cap. si diligenti, de præscrip. & istud teneas. licet aliqui dixerint, quod requiratur saltem allegatio tituli. & not. bene. Istud tamen fallit in usufructu & prædiis ecclesiæ, ut statim dicam, & intellige de titulo non solum habito à domino prædij seruientis, nam de illo dubium non est, quod requiritur ad præscribendum: quia si à vero domino titulus haberetur, statim seruitus acquisita esset, & non esset necessaria præscriptio, *l. sequitur. §. lana. de usu. cap.* sed intelligo etiam de titulo habito à quodam tertio, puta quia Titius tanquam dominus prædij tui, cum non esset, concessit mihi seruitutem in eo: & ego credens ipsum dominum esse, forte quia possidebat, frui vsu seruitute longo tempore, te scientes, & patientes, ratione illius concessionis: nam etiam talis titulus non requiritur ad præscribendum talem seruitutem realem. Et ratio, quia in seruitutibus & iuribus incorporalibus titulus non requiritur, sed in corporalibus sic, ut est iste: quia istæ seruitutes reales quærentur rei, quæ sibi non potest de titulo prouidere, sed alia iura incorporalia quærentur personæ, quæ sibi de titulo prouidere potuit & ista fuit*

ratio Pet. Item est & alia ratio, quia in corporalibus agitur de maiori præiudicio, scilicet de acquisitione domini, quam in incorporalibus: quia tunc sola res afficitur, & eius tantum conditio grauatur, & hæc fuit ratio Dyn. in cap. 2. de reg. iur. lib. 6. quam sequitur Cyn. in l. 2. in §. quæst. C. de seru. & videtur mihi verior. & ideo in præscribenda seruitute vsus fructus, requiritur titulus, cum vsus fructus sit pars domini, *l. 4. de usufruct.* & per consequens in eo præscribendo tractetur de magno præiudicio ad similitudinem præscriptionis rerum corporalium. Sed contra hæc opp. & imo videtur, quod in præscribenda seruitute verus titulus requiritur, nam ille qui seruitutem præscribit, habet contra se dispositionem iuris communis: quoniam omne præsumitur liberum, nisi probetur habere seruitutem: *l. alius. 8. C. de seru.* ergo videtur, quod non solum allegatio, sed etiam tituli probatio sit necessaria, per cap. 1. de præscrip. lib. 6. Innoc. in cap. diligenti, de præscrip. soluit hoc contrarium, quod non dicitur contra se habere ius commune qui præscribit seruitutem: quia ius non prohibet quem habere seruitutem in prædio alieno, sed tunc dicitur habere ius commune contra se, puta si vnus episcopus exercet interdictum in diocesi alterius episcopi, dicit Paul. de Castr. in *d.l. seru.* quod non comprehendit, quid sit hoc dicere: quia verum est, quod in prædio alieno non prohibetur habere seruitutem volente & consentiente domino, sed eo nolente sic, & eodem modo vnus episcopus volente alio episcopo vnde dicit ipse, quod *c. 1. de præscriptio. in 6.* loquitur de præscriptionibus currentibus contra ecclesiam, vel res ecclesiæ, secus contra priuatum.

Et

De Seruit. Urban. Prædiör.

51

7 Et ideo ipse concludit, * quod qui vult præscribere seruitutem in prædio ecclesiæ, cum habeat contra se ius commune, necesse est vt habeat titulum saltem à non domino: vel etiam à domino titulum utilem: *intra quæ habentur in c. quarta. de præscript.* quia si esset utilis, non esset necessaria præscriptio, *l. sequitur. §. lana. de vucapio. quod not. pro limitatione l. si quis diuturno. si seruit. vind.* Potest etiam dici, quod Innoc. bene soluit, quia volens seruitutem præscribere, non habet ius commune contra se, quia est præter ius commune, & tunc diceretur contra ius commune, quando expresse prohiberet præscriptionem, *vt not. in dist. cap. i. de præscript. in 6.* Quintum quod requiritur ad præscribendam seruitutem, quando est negatiua, vt seruitus altius non tollendi, scilicet prohibitio vltus, *vt not. gloss. in l. qui luminibus de seruit. verb. præd. & in l. i. Cod. de seruit. & gloss. 3. in c. abbate. de verb. sign. & Dyn. in l. prius de nou. operis nunc.* Et ideo in istis seruitutibus quæ consistunt in prohibendo, vt est seruitus altius non tollendi, non acquiritur quasi possessio, nisi per prohibitionem ex parte prætendentis seruitutem, & patientiæ aduersarij. Sed in his, quæ sunt in faciendo, vt aquæ ductus, & simil. non requiritur prohibitio, sed vltus & patientiæ aduersarij, quia in his consistunt quasi possessio: & in prædictis negatiuis seruitutibus sufficit vltus tantum actus prohibitionis ad hoc, vt quæratur ista quasi possessio, puta ne altius tollas, vel per fundum vadas, *vt sentit, gl. in leg. i. C. de seruit.* Sed in affirmatiuis, vt eundi per fundum, vel aquam ducendi. Dic quod si sunt tales in quibus possit esse vltus per modum facultatis & familiaritatis, vt itinētis,

quia permissum est ire per fundum tuum donec prohibearis, *vt l. Diuus 16. de seruit. præd. iust. & tunc requiritur, quod fuerit saltem, 30 diebus, ad hoc vt constitatur in quasi possessione, vt l. i. §. i. & ibi Bart. de itinēt. attuque priuat.* Sed si non potest in eis esse vltus ratione familiaritatis, puta ducere aquam per fundum tuum: in ista quasi possessione quæranda, etiam vnicius actus sufficit: *vt in l. i. §. quod autem, de aqua quorid. & asti. & ita tenet Petr. & Cyn. in d. l. 2. in 6. quæst. C. de seruit. & Bart. in l. i. eod. tit. & Bald. in d. l. 2. & Flo. in l. seruitutes. ff. de seruit.* quod bene not. Sextum quod requiritur, est tempus scilicet longum, quando seruitus habet causam continuam, vel quasi: sed si habet causam discontinuam regulariter requiritur tantum tempus, cuius non extet memoria in contrarium, de quo dic vt plenius dixi in princ. huius 8. q. princ. Septimum, & vltimum requiritur, vt præscribens sit dominus fundi, cui seruitus est acquirenda, completa præscriptione alias, si esset simplex possessor, sic vt non posset ei fundum acquirere per pactum: *vt dixi supra in quæst. 4. princ.* ita per præscriptionem, sic vt nec posset seruitutem imponere etiam si partem dominij in fundo haberet. *vt l. pro parte, de seruitut. licet al quando plus possit præscriptio quam pactum, vt gl. not. in l. i. famil. heretisc. & in l. sed si inter me. de seruit. urban. præd. & in prædictis iuribus not.*

Ex * prædictis autem collige secundum Flo. in d. l. seruitut. septem specialia in ista præscriptione seruitutum, & iurium incorporalium. Primum est, quod non requiritur vera possessio, sed quasi, quia iura incorporalia non possunt possideri, *vt l. seruit. §.*

G 2 in corporales,

Et

incorporales. de acq. rer. domini. Secundum quod procedit contra possidentem: ut habetur Inst. de act. §. aque, quod non est in rebus corporalibus ut ibi, & l. 2. Cod. de prescrip. 30. ann. not. per gloss. in l. 1. in fin. 60d. de seruo fugi. & ibi per Dd. Tercium, quia non requiritur titulus, leg. si quis diuturno, Digestis si seru. vendi. & supra dixi, ergo sufficit etiam non solemnis, ut habetur in l. post mortem de adoptio. facit ad hoc gloss. notab. in l. vinum. in gloss. magna, in fin. si certum per. Quartum, quia requiritur scientia eius contra quem præscribitur b, l. 2. Codice de seruit. Quintum, quia requiritur etiam aduersarij patientia l. quoties, 20. de seruitur. Sextum, quia aliquando requiritur prohibitio pro adipiscenda quasi possessione: eo quia non cadit aliquis actus alius coporalis pro ea adipiscenda, qui sit conformis iuri querendo, nisi prohibitio, ut dixi supra in versic. quintum, quod requiritur ad præscribendam seruitutem. Septimum, quia præscriptio longi temporis in istis corporalibus interruptetur per solam missionem executoris, licet secus sit in corporalibus. ut Cod. de rei vend. l. nota litis. & hoc voluit singul. gloss. sub dubio tamen forte. in l. 1. in gloss. 3. in fin. C. de seruitur. Sed Barthol. limitat hæc procedere, quando præscribens non habet titulum: quia tunc solum ex negligentia non potestis causatur ideo insurgente vigilantia impeditur, Codice præscript. 30. annor. l. sicut. sed si haberet titulum, non sufficeret sola missio executoris, quia illa non causatur ex sola negligentia, ut habetur in d. l. sicut, & hoc procedit de iure civili, sed de iure canonico secus, quia omnis præscriptio de iure cano. impeditur per solam missionem executoris

Ratio quia superveniens mala fides etiam sine aliquo iudicio præscriptionem impedit, c. fin. & ibi nota: de præscript. possessor mala fidei, de regul. iur. lib. 6. & hoc tenet Bald. in l. 2. C. de seruit. in versic. ulterius queritur nunquid præscriptio, quem sequitur Angel. de Aret. Institut. de actio. §. aque. teneo quod illud servandum esset in foro civili iuxta not. in dic. fin.

Naturalis * autem interruptio impedit præscriptionem etiam longissimi temporis in istis corporalibus, l. servitutes & l. 2. Codice eodem tit. & hoc facit contra eum, qui vult præscribere molendini clausam, quam curfus aquarum semper interruptit, ut non videatur præscribere quia perditur possessio, quod est verum, si destruat in totum, vel pro maiori parte, alias locus argument. l. donum de contrahend. emp. & hoc tenent Baldus & Angel. in d. l. servitutes, quod notandum est. Et per hæc expeditus est unus modus acquirendi seruitutem per præscriptionem, ac etiam perfecte expedita est materia præscriptionis in acquisitione seruitutum. De præscriptione autem in seruitute amittenda, dicam in decima & ultim. quest. Item constituuntur etiam omnes servitutes non per traditionem veram, quia incorporalia non recipiunt traditionem ad acquirend. rer. dom. l. servus. §. incorporalis, sed quasi traditionem, quæ fit per scientiam & patientiam Domini, ipso me ducente in possessionem, unde etiam cauet, quod me non impediat utentem, l. 1. §. final. ff. de eru. præd. rust. de act. emp. l. ratio. §. si inter de seru. l. quoties. 20. de ista cautione habetur, in l. harum, & l. legi si servit. vend.

Item * constituuntur servitutes, ut patiaris me uti seruitute per prædium tuum

tuum, non autem constituuntur, ut tu aliquid non facias in tuo puta ne eas per fundum tuum, neue ibi consistas, neque eo fruaris, si concederes mihi ius tibi non esse in fundo tuo aquam quætere minuendæ aquæ meæ gratia: ut l. quoties, 1. §. de seruit. in prin. nec etiam constituuntur, ut tu aliquid facias in tuo, puta viridaria tollas, amœniorem præseptum præstes, vel in tuo pingas ut d. l. quoties, 1. §. eo salvo, quod in seruitute oneris ferendi dicitur, ut eis debeat sustinere parientem vel columnam quæ debet seruitutem oneris ferendi in pariete vel columna sua ut l. cum debere columnam, de seru. urban. præd. & l. scuti. §. 1. §. distanti si serui vend. & dixi supr. in 1. q. priu. in prima natura seruitutum. Item seruitutes constituntur in fundo simpliciter quo casus totus fundus seruitute afficitur, ut per quamlibet eius partem ire agere liceat, l. si cui, de seru. & l. si mihi concesseris, cum l. seq. si via de seru. præd. nisi domino prædij certus locus seruitus designetur, ut l. nam satis est, 6. §. sed siis fundus quemadmodum. seru. amit. de quo dic, ut dicam in 2. q. princ. Item omnes seruitutes constitui possunt ad partem prædij Diuisam: ut l. ad certam de seru. & not. in l. pro parte, ff. de seru. non autem ad partem indiuisam ut est text. cum gl. in d. l. pro parte & l. ut possim, §. 1. ev. 1. & l. 3. in princip. de seru. leg. l. 3. quis partem. C. commun. præd. Constituta autem seruitute meo prædio, si nanciscor eius dominium pro parte indiuisa, pro ea parte seruitus extinguitur, & pro alia remanet, d. l. ut possim, §. 1. sin autem non est constituta in toto prædio, sed tantum promissa extingueretur seruitus in totam, me adepto dominium prædij d. l. pro parte. nam multa impediuntur facienda, quæ non dissoluantur iam facta,

l. patre furioso, de his qui sunt sui vel alieni. iur. & not. per gloss. in d. leg. pro parte, item non potest constitui pars seruitutis, ut quis teneatur ad partem eius: quia omnes seruitutes indiuiduæ sunt præter seruitutem usufructus. ut dixi in 3. princip. diuisione seruitutum, & si promissor vel stipulator serui decessit quilibet hæres tenetur in solidum, & quilibet hæres stipulatoris agit in solidum, ut dicitur leg. pro parte, & l. via de seru. & fam. herisc. l. hæres, §. an ea. & l. 2. de verbor. oblig. l. 1. §. usufructus, ad leg. Fal. Item licet vnus ex sociis non possit per pactum acquirere seruitutem fundo communi vel si vnus ex sociis: de seru. rust. præd. tamen per tempus seu temporis lapsu, hoc est præscriptione, acquirere potest, text. est cum gloss. not. in l. sed est inter me, de seru. urban. præd. & ibi per Dd. & ibi hoc etiam tenet do. Paul. d. Castr. in d. l. ex parte.

Ex quo not. * quod aliquando plus potest præscriptio, quam pactum, idem not. gloss. in l. fam. herisc. Item potest constitui seruitus certo modo, ut cum certo genere vehiculi non agatur veluti cum equo duntaxat, vel ut certum pondus vehatur, vel ut res illæ traducantur, aut carbo portetur, ut est text. in l. seruitutes 4. §. 1. de seru. Item potest constitui seruitus, ut vnus seruitutis temporibus, secerni possit, puta ut quis post horam tertiam vsque in horam decimam eo iure utatur, vel alternis diebus utatur, ut est textus in l. via. Paragrapho 1. de seru. & in d. l. seruitutes 4. §. fin. eo sit. & hoc seruatur in multis locis in aquæductu. Idem seruitus potest imponi & restringi ad certum tempus: puta ut liceat ire de die tantum, & non de

nocte, maxime in vrbis prædiis, *text. est cum gloss. in leg. iter, communi prædio.*

Ex quo not. ibi Paul. de Cast. * quod non est licitum ire per ciuitatem, nec per domos alienas. Item constitui potest seruitus etiam de edificio futuro: *ut l. si seruitus, Paragrapho futuro, de seruitus. vrbis. prædio & l. Labeo de ce seruitur. rust. præd.* Item constitui potest, aquam quærete, & inuenta m ducere liceat, *ut d. l. Labeo & dixi supra in illa quest. in quibus rebus potest seruitus constitui, & omnia quæ ibi dicuntur, possunt hic addi.* Item seruitus nauigandi potest per lacum perpetuo constitui, *ut l. via constitui. § si lacus, de seruitus. rust. præd.* Item seruitus ipso iure neque ex tempore, neque ad tempus, neque ad certam conditionem, verbi gratia, quandiu volam, constitui potest. Sed si hoc modo constituitur, obstat ibi facti vel doli exceptio contra promissionem seruitutis vendicanti, *ut est text. in l. 4. qua incipit. seruitutes, de seru. & ibi plen per gloss. Bart. & Dd:* Et pone exemplum ex tempore, scilicet, ut incipiat post pascha ad tempus, ut incipiat nunc & duret vsque ad pascha sub conditione, intellige, extinctiua, scilicet ut continuo tibi seruitutem, quæ exingatur si navis ex Asia venerit non autem intelligas de conditione inceptiua, videlicet. constituo tibi seruitutem in tali fundo, si navis ex Asia venerit, quia sub conditione bene potest constitui seruitus, sicut & dominium potest sic transferri, & possessio, *ut de acquirend. possess. l. si quis absentis, Paragrapho si quis, & not. gloss. in d. l. 4. in verbo, sub conditione, quæ gloss. faciens differentiam inter conditionem extinctiuam & inceptiuam, non est*

alibi, secundum Raph. *in respiciendum. si cer. per. & Flor. in d. l. 4. & communiter tenetur.*

Et ex his no: * quod seruitutes reales & prædiales ipso iure non recipiunt certum tempus ex parte ante ad impediendum originem, sed conditionem sic, sicut impediuntur in obligatione e quæ constitui non potest ex certo tempore *l. obligationem fere. § placet digestis de act. & oblig. sed sub conditio sic, ut l. cedere diem, de verbor. sig.* Ex parte vero post, id est, ad ipsam obligationem seruitutis faciendam, non recipiunt conditionem, nec diem quantum ad substantiam ipso iure, sed obstat exceptio: quia tempus non est modus tollendæ, &c. quia postquam incepit semel competere, durat perpetuo, sed adueniente die vel conditione, obstat ibi exceptio, *ut d. §. placet, & habetur in nemo potest, de leg. 1.* Et hoc est quod dicere voluit text. *in l. 4. de seru. & in istis appositio temporis contra naturam actus non vitiat nec vitiatur.* sed operatur in eo quod operari potest circa ipsum, & non contra substantiam *ut d. & l. 4. & l. eum qui ita §. qu. ita de verbor. oblig. & habetur in d. l. nemo potest.* Et de intellectu & materia in d. l. 4. vide ibi plenius per Bar. & omnes Dd. & plenius per Rofred. *in suis libellis iuris civilis in actione confessoria, vers. item queritur qua dicitur,* & vide quod dixi supra in 6. quest. in princ. Et adde quod licet seruitus constitui possit ex parte ante, sub conditio ne ad impediendum originem, videlicet promitto tibi seruitutem in tali fundo, si navis ex Asia venerit, tamen si ante euentum conditionis tradidi, vel quasi, per patientiam transit inius seruitutis, *Digestis de solut.*

solui. l. sub conditione, de iure dot. l. nisi secundum gloss. not. in d. l. 4. in vers. sub conditione, circa prin. ibi, si ante cond. tradidi, quæ gloss. non est alibi, secundum Ang. & ibi Dd.

- 14 Ex quo not. singulariter, quod si cut in re * corporali qui tenetur dare sub conditione, si interim tradat corporaliter, transfert statim dominium, *l. dotis fructus, in fin. de iure dot.* ita in iure corporali, si quis promissit vni dare sub conditione, si interim patiatur illam vti, quod pro traditione habetur, *l. quoties, 20. de seruitut.* censetur illud ius proprietatem transferre, per gloss. illam notab. quam tenet l. et Angl. ibi dicat, quod non ctedat illam verum dicere.

A D D I T I O.

a *Præscript.* Adde Alex. *consil.* 14. in 2. column in princip in 3. vol. Et multa in materia præscriptionis habes in 2. volum. *consil.* 188. & in 4. volum. *consil.* 99. in 1. & 2. column. & an ius canonicum in materia præscriptionis deroget iuri civili, vide Corn. *consil.* 16. in 2. volum.

b *Præsumatur.* Quomodo & quando in præscriptione requiratur bona fides, & quid de iure civili & cano. vide Alex. *consil.* 99. in 1. column in 4. volum. & an ex titulo præsumatur bona fides, in *consil.* 89. in 5. volum. & bona fides non præsumitur in eo, qui contra iura mercatur, vide Corn. *consil.* 121. in 2. vol.

c *Titulum.* An titulus inualidus transferat dominium, vide Corn. *consil.* 108. in 1. volum. Et Alexand. in 5. volumine, in *consil.* 89. & ibi, quod contra habentem titulum verum vniuersalem, datur petitio hæreditatis.

d *Patientia.* Adde Alexand. *consil.* 1.

in 5. volum. & ibi, an tolerans vnum possidere, itavt illa patientia egrediatur terminos tolerantia.

e *Obligat.* Obligatio & actio an sit nata ante diem, vel quomodo, vide Alexand. *consil.* 2. in 4. volu. Et qui obligatur in foro animæ naturalis obligationis, vide Corn. *consil.* 256. in 4. vol.

CAP V T XXI.

Quando seruitus acquiratur.

- 1 *Promissione an seruitus acquiratur.*
2 *Dominium rei incorporalis, & quasi dominium rei incorporalis ipso iure eodem modo transeunt.*

Dixi quomodo & qualiter seruitus acquiratur. Sed quando acquiratur?

Dic quod per promissionem * tantum non acquiratur seruitus, nisi realiter constituatur: quia talis sola promissio non constituit ius in re, hoc est, in seruitute, sed ius ad rem: *ut l. si partem, in princip. ff. quemadm. seru. amit. not. in l. & in provinciali, Cod. de seruit. & dixi supra in illa quæst. quomodo cognoscatur, an seruitutes sint reales, & prædiales, & not. ex illa l. si partem, in princip.* quod seruitus aquæ ductus non incipit, antequam fiat riuis per quem ducatur, & idem in qualibet alia seruitute, ad cuius vsum requiratur, quod aliquod opus fiat in re seruiente, puta tigni immittehdi, quia requiritur quod fiat foramen, & antequam fiat seruitus, non potest dici, quod sit constituta per aliquem contractum solum, sed cõpetit actio personalis, ut cõstituatur, quæ actio de sui natura non tollitur, nisi spatio longissimi temporis, *ut l. sicut, C. de præscr. 30. annor.*

annor. Sed postquam factum est opus incepta est seruitus, quæ tolli potest spatio longi temporis, secundum ea quæ dixi in *precedenti q. princip.* & si quis inducit me in fundum suum animo constituendi mihi seruitutem, licet statim dicatur constituta seruitus, *ut l. 3. §. dare ff. de usufruct.* hoc tamen est verum, quando non est opus aliquid fieri ad usum seruitutis, puta itineris, vel viæ, vel altius non tollendi, vel haustus aquæ, ubi non potest opus facere. Secus quando est aliquid necesse fieri, sine quo quis uti non possit, quod perpetuo tene menti. Sed si legata est seruitus realis & prædialis, dic quod dies seruitutis cedit à morte testatoris, etiam legatario ignorante, licet pro se non transmittatur, sed cum prædio transeat, unde non est proprie transmissio, sed inhærentia quædam, casus est in *l. si partem §. 1. quemadmod. seruit. amit. & ibi hoc not. Dd. & Bald. in l. unica. §. in nouissimo. de cad. tollend. sine §. liberati- bus.*

^x Quod intellige * verum, quando fuit legata expressè: quia sicut transit dominium rei corporalis expressè legatum ipso iure, *l. à Titio. ff. de fur. ita* & istud quasi dominium iuris incorporalis. Nam & in illo est reperire dominium improprie: *ut not. in leg. qui usufructum in fin. in vers. dominium, si usufruct. per. & per gloss. & Dd. in l. generaliter. §. nihil commune. de acqui- rend. possess.* sed si fuisset legata seruitus tacite, secus: quia per legatum tacitum non transit ius seruitutis, sicut nec etiam ipso iure dominium, *l. seruum filij. §. 1. de leg. 1. & habetur per gloss. & Dd. in l. emptor. §. fin. de rei vend. & per Barr. & omnes Dd. in l. 1. de leg. 1.* Ita etiam tenent Barr. & Dd. in *l. binas ades. de seru. ur-*

ban. præd. & Flor. in l. testatrix, in prin- cip. si ser. vend. An autem rei lega- tæ, vel venditæ, vel diuise seruitus debeat, vide plenius per Barr. in *l. 1. de seruut. leg. & per Barr. & omnes Dd. in l. binas ades. & per Paul. de Cast. in l. in tradendis §. interpositis, in fin. communia præd. & vide in l. si quis ades. in princip. de seruut. urban. præd. & per text. & gloss. in versic. restituatur, in l. 2. §. fin. de hered. vel act. vend. & vide text. not. in d. l. te- statrix.*

CAPVT XXII.

Quomodo, & qualiter, & quando, & per quem seruitus re- tineatur.

- 1 *Seruitus an pro parte acquiri, vel re- tineri possit.*
- 2 *Seruitutem fundo communian vnus ex sociis acquirere, vel retinere possit.*
- 3 *Ciuitas, vel castellum, quod habet merum imperium, si occupetur à tyranno, ipse retinet suam quasi possessionem imperij, seu iurisdic- tionem.*
- 4 *Aqua per se ipsam fluens, an præ- scriptionem, vel consuetudinem in- ducere valeat.*

Nunc dicamus quomodo, & qua- liter, & quando, & per quem ser- uitus retineatur.

Et * quia breuiter, quod seruitus pro parte acquiri non potest: *ut l. pro parte. de seru.* tamen pro parte retineri potest: unde prædium tuum, si mihi seruiat, siue ego partis prædij tui dominus esse cæpero, siue tu mei
pro

De Seruit. Urban. Prædior.

57

pro parte seruitus retineri potest, l. *ut pomum*. §. *1. de seru. & l. si quis ades*. §. *si partem de seru. rust. prad.*

2 Item* vnus, licet ex lociis, seruitutem fundo communi acquirere non possit, l. *si vnus ex sociis, de seru. rust. prad.* tamen per vnum potest seruitus retineri, l. *aquam*, §. *si plurium. quemad. seruit. amit.* Item seruitus retinetur nobis per socium, vt fructuarium: & bonæ fidei possessorem. *text. est in leg. 3. quæ incipit, seruitus quemad. seru. amit.* Item quod per fructuarium retineatur nobis seruitus, licet non acquiratur, vide *text.* & ibi omnino Bart. in l. 3. §. *ut viderem, de iur. act. que prin.* Item vsu retinetur seruitus, cum ipse cui debetur, vitur, quive in possessione eius nomine est, aut mercenarius, aut hospes, aut amicus, aut medicus, quive ad visitandum dominum venit: aut fructuarium: licet suo nomine: denique quicumque debita via vsus fuerit, siue ad fundum nostrum facit, vel ex fundo: licet malæ fidei possessor sit, retinetur seruitus, *text. est in l. vsu. cum tribus ll. seq. vsque ad l. fin. quemad. seru. amit.*

3 Et quod etiam* per malæ fidei possessorem seruitus retineatur, est etiam *text. in l. qui fundum eod. tit.* per quem dicit ibi Bart. & Dd. quod si ciuitas vel castellum, quod habet merum imperium, occupetur à tyranno, qui vitur illa iurisdictione, retinet suam quasi possessionem imperij, seu iurisdictionis, quod dicit b. Flor. esse verum, quando iurisdictione cohaeret territorio: secus, si personæ in loco: quia tunc qui non vitur, licet deiectus, petdit: *ut habetur in l. sequitur*, §. *si viam, de usucap. & arg. l. si plures, §. deiectum, de vi & vi arm.* & quando dicatur cohaerere iurisdictioni in territorio, l. *final. C. ubi & apud quos*, & plene per Bart. &

Dd. in l. 1. C. *de iurisd. omn. ind.* Idem retineri potest, etiam si ille, qui vitur, non vitur nomine eius, cui competit, sed sui, vt quia sit socius, vel si qui suo nomine vtuntur, vt dixi, & *not. gloss. in leg. final. quemadmodum seruit. amit.* Item per naturalem aquæ cursum naturaliter alicui retentum seruitus retinetur: vt est *textus in dicta leg. qui fundum*, quemadmodum *seruit. amituntur.*

Sed* nunquid aqua per seipsam 4 fluens possit inducere præscriptionem vel consuetudinem? Dic quod non quia non est res animata: & per rem inanimatam nihil nobis acquiritur: oportet ergo in præscriptione aliquem vsu intercessisse, quo principato, sufficit aquam per se fluere: vt *d. leg. qui fundum*. In consuetudinem etiam sufficit, quod initium habuerit à multis vtiutibus: nam postea perficitur solo cursu temporis: ff. *communis prædior. l. venditor. §. si constat. & not. Bald. cap. 1. §. si quis de manso. in penult. col. in titulo de controuer. inuestis*. Item propter pupillum vel minorem, cum quo habeo rem communem, retineo seruitutem, licet vt non utar, vt est *text. valde notabilis, in leg. fin. communem. in principio*, quemadmodum *seruit. amit.* & ibi vide omnino Doctores *quemad. seruit. amit.* Item quomodo & qualiter quasi possessio retineatur seruitutum, vide per gloss. in *leg. 2. Cod. de seru. rust.* & ibi per Dd. maxime per Cyn. in 3. *quest.*

CAPVT XXIII.

Qualiter quis vti debeat seruitute.

1 Via si cui simplici vsu concedatur, an per quamcunque fundi partes

H

ues

- tem quo voluerit, vel per totum fundum ire possit.
2. Hominihus armorum, vel alijs, si per vnum territorium, vel alium comitatum transitus concedatur, ipsi debent transire per partem concedenti minus damnosam.
 3. Seruitus simplex si in fundo debetur, ad quem spectat, in qua parte seruitutes habere debeat.
 4. Electio seruitutis quando facienda est ad quem ipsa electio spectet, an scilicet illi qui debet seruitutem, vel illi cui seruitus debetur.
 5. Verba debent interpretari pro eo, in cuius fauorem apponuntur.
 6. Seruitus cui debetur, an in pradio seruiente adificare licitum sit.
 7. Constitutione simplici seruitutis eundi absque alia expressione, an licentia faciendi scalas concessa videatur.
 8. Adificandum si sit in pradio seruitutem debente, cuius expensis adificandum sit.
 9. Locum seruientem an reficere licitum sit.
 10. Statuti forma si licitum sit ad vindictam aliquem occidere, an etiam sit licitum amicos congregare, qui ipsum adiuvant.
 11. Occidere aliquem si alicui licitum sit, an sit licitum etiam alteri demandare.
 12. Refectio vel depressio, aut leuatio seruitutis, cuius expensis fieri debeat.

Nono principaliter est videndum, qualiter quis debeat uti seruitute. Et dic breuiter, quod debet uti ciuili modo.

1. Nam si cui * simplici vsu via conceditur per fundum cuiuspiam, vel relinquatur in infinito: videlicet per

quamlibet eius partem ire, agere, licebit ciuili tantum modo, non enim per villam ipsam, nec per medias vias ire agereque possit, & minore seruitutis fundi detrimento, *tex est not. in l. si cui. de seru. in l. mihi concesseris. 2. l. cum lege sequenti. de seru. rustic. prad.*

Et hæc iura * allegantur, si aliquibus hominibus armorum, vel alijs concedatur transitus per vnum territorium vel alium comitatum, quod debeat intelligi, scilicet quod transire debeant per partem minus damnosam concedenti, & quod debeant ciuilitate se habere. Et quando se inciuiliter habent, dicuntur contra conventionem venire: & debet eligi locus per quem possint ire vel agere, *ut est tex in l. si cui. ff. de seru. & l. certo generi. §. 1. de seru. rustic. prad.* Et postquam est electio facta de loco, non est licitum mutare voluntatem, & per alium locum ire, *ut d. l. si cui.* imo cæteræ partes liberæ remanent, *ut est tex in d. l. certo generi. §. 1. & dixi quod questio de electione procedit, quando concessio seruitutis fuit facta simpliciter, secus, si actum fuisset, quod totus fundus seruiri deberet.*

Nam * si ista concessio simplex non esset, sed generalis, vel vtilitatem non cogereetur ille, cui concessio facta est, eligere locum, sed posset nunc per vñ locum, nunc per alium transire: & sic licitum esset pœnitere, *ut prob. in d. l. certo generi. §. 1. & in l. nam satis. §. 1. v. ceterum, & in §. ceterum, & ibi gl. in verb. velit quemadm. seru. amit.* Sed ille qui concessit seruitutem, benè potest variare sine alterius incommodo, *l. 2. §. pen. de reli. & sumpt. fun. secundum gl. fin. l. si cui que est not. & sequitur ibi Bartol. & communiter Dd.*

Sed est * est dubium quando electio est facienda, ad quem spectat electio

an illi qui debet seruitutem, an illi cui seruitus debetur? Et videtur, quod electio sit debitoris, siue loquamur in contractibus *ut l. plerunque in fin. de iure do.* siue in ultimis voluntatibus, *per l. si via de seru. rust. præd.* In contrarium videtur, quod sit electio habere debentis, *per l. si cui. in princip. de seruit.* Gloss. soluit vno modo *in d. l. si via.* Dic tu melius, aut verba executiua sunt prolata ad vnum exemplum quando sunt prolata à dare debente. Hæres dato vel concedito seruitutem Titio in fundo meo, vel Titio promitto concedere viam. Exemplum vero quando sunt prolata ab homine debente, est. Volo quod Titius habeat sibi seruitutem in fundo meo, vel, quod Titius possit vindicare seruitutinem, & tunc siue loquamur in ultimis voluntatibus, electio est illius ad quem verba proferuntur, *ut l. plane 1. §. si. de leg. 1. ibi,* siue addito, *ut l. si ita relictum §. fin. ibi,* hæres dato, *de leg. 2.* & hoc tenet gloss. ordi. ind. l. Lucius *de leg. 2.* & ita debet intelligi *d. l. si via.* scilicet quod ibi verba executiua erant prolata ad hæredem, siue loquamur in contractibus: licet hoc bene expressum non reperiatur, secundum Cyn. *in l. cum quidam ff. de verb. sig.* Sed secundum Bar. *in d. l. Lucio.* istud probatur, *in l. si sic stipulatus fuero & in l. si ita stipulor. de verb. oblig.* & probatur etiam per argumentum, secundum Cyn. *in d. l. si stipulatus fuero per se non fieri. de verb. oblig. conuincta l. 2. §. quadam eod. titul. in leg. cum is. §. 1. de cond. indeb.* & hoc tenet Dyn. *in regula,* in alternatiuis. *in 6.* & Cyn. *in dic. leg. cum quidam & Bar. in dis. leg. Lucio. & Flo. in dic. l. si via & habetur per Dd. in leg. qui duos. & leg. legato generaliter, de leg. 1.* & eandem conclu-

sionem facit Bar. in pœnis alternatiuis *in leg. quicumque C. de seru. fugi. in lege 1. §. expilatores de effratis & expil. habere. & d. l. Lucio in fin.*

Et ratio vsus * huius conclusionis potest, quia verba debent interpretari pro eo, in cuius fauorem apponuntur *ut leg. solus §. 1. quando dies lega. ced.* Sed si verba executiua an neutrem referuntur: & tunc fit distinctio. Aut loquimur in contractibus, & electio est dare debentis, *ut leg. plerunque in fin. de iure do.* Aut in legatis seu in ultimis voluntatibus & tunc electio est ipsius legatarij, *d. leg. Lucio.* & ita est tenendum in hac materia, quia est communis doctrina Doctorum, licet aliqui aliter dixerunt.

Item * licitum est ei, cui seruitus debetur, ædificare in prædio seruiente, ita, quod commode ius seruitutis habere possit, ita, quod fiat sine domini incommodo. Et ideo si iter legatum est quo nisi opere facto iri non potest, licet fodiendo, substruendo iter facere, *ut est text. in leg. iter de seruitutes. & l. seruitutes 30. §. de seruit. urban. præd.*

Vbi est casus not. * quod simplici constitutione seruitutis eundi, absque alia expressione, videtur esse concessa licentia, & facultas faciendi scalas, & simul in fundo seruiente; sine quibus seruitus haberi non posset. etiam si illæ scalæ possent fieri in prædio dominante: quod est singulare. Eodē modo qui habet ius aquæ ducendæ per alium fundum, licet ei fistulam suam fictilem, vel cuiuslibet generis in riuo ponere. quo aquam latius exprimeret: & quod vult in riuo facere, licet, dummodo de dominio prædij aquam deterius non faciat, *ut est tex. in l. Quintus de seru. rust. præd. & in l. hac sunt. u. & in l. fin. de aqua quoti. & esti.* & hæc iura allegantur

allegantur quod habens licentiam eundi vel aquam ducendi per alium fundum, vel scalas, vel cliuos faciendi in fundo seruiente, potest arbores incidere, terram fodere, explanare fossata: & similia facere, vt comodè seruiture uti possit. Si ergo hoc facit, non potest de damno dato accusari, secundum Flo. in d. l. si iter. quod not. quia est quotidianum, & vtile & quod ego intelligo, etiam si fiat incommodum domino prædij seruientis, respectu incisionis, vel explanationis, aut fossæ: quia illa sine aliquo damno fieri non possunt. Sed si fieret incommodum domino prædij seruitutis in eundo, vel aquam ducendo, tunc prædicta fieri non possent per d. l. Labeo. de seru. rusti. præd. & d. l. hoc in re s. is qui. & l. fin. de aqua quoti. & est. quæ iura intelligo ita, licet Dd non declarant, quod not.

8 Cuius * autem expensis prædicta fieri debeant? Dic expensis eius, cui seruitus debetur vt d. l. iter. & d. s. si domo & ex tex. in l. si forte s. etiam. si seru. ven. & ita etiam vult. Flor. in d. l. si iter & vide quod dicam in vers. sed cuius expensis.

9 Item est licitum etiam locum seruientem reficere, puta iter vel aqua ducendum: & refectiois causa etiam est licitum accidere ad ea loca, quæ non seruiunt, vt est tex. not. in l. refectiois in princip. communia præd. & est tex. secundum Flo. pro habentibus ductum aquarum & clusas ad molendinam per fundum alterius, vt domo fundi seruientis debeat præstare aditum etiam per alium suum fundum non seruientem, ac etiam pati imponi lapides, & calceum, & arenam, & simil. pro reparatione dictæ clusæ, & idem dicas de aliis similibus: quod est valde not. Item prædicta facere potest non so-

lum ille, cui seruitutes debentur sed etiam fabri sui & magistri ad hoc necessarii vt ex text. not. in d. l. refectiois. et si resisteres illis, videris domino prædij dominantis resistere, text. est nos ab. in l. offa. s. fin. de relig. & sumpt. fun. secundum Paul. de Cast. in d. l. refectiois. est argu. secundum Paul. de Cast. ibi.

Quod * si ex forma statuti licitum est alicui vindictam sumere de eo, qui ipsum offendit, sic sibi licitum congregare amicos qui ipsum adiuuent ad hoc & illi non puniuntur sicut nec ille principalis, & dicit de hoc esse gloss. not. & sing. in l. cum fundi. de vi l. & vi arma licet gl. in l. Gracchus. C. de adu. videatur requirere, quod congregati sint tales quibus ille congregans possit præcipere, vt sint filij, vel serui, & istam partem quod non puniantur, tenet Iacob de But. & Paul. de Cast. in d. l. refectiois. & alias obtinui in ciuitate mea Veronensi: vbi est statutum, quod si frater vel maritus, vel pater reperit aliquem cum sorore, vxore, vel filia malè conuersantem, possit eum impune occidere. Nam quidam sciens vnum malè conuersari cum sua sorore congregauit duos amicos, & occidit eum. Dixi, quod tam frater, quam etiam sui socij debeant absolui, per d. l. refectiois cum his quæ supra dixi. & ita per curiam iudicatum fuit: quod perpetuo rene menti.

Licet * sit dubium, nunquid in his casibus ille, qui potest aliquem occidere, possit alteri hoc mandare ita quod ille mandatarius non teneatur? & Bal. a tenet idem scilicet, quod mandatarius occidens non teneatur, in l. Gracchus C. de adulte. & de hoc est glo. sing. in d. l. cum fundum in vers. postea, in princ. secundum lectn. primam de

de vi & vi ar. idem Bal. tenet contrarium in e. 1. vers. & hoc facit ad q. in titul. de pace iura. firman. in vsib. seu. per l. seruus si here. de statu libe. ibi, pater duntaxat, & c. idem tenet Ang. in d. l. Gracchus. & ibi Salic. inclinatur in istam sententiam licet dicat se dubitare, idem tenet etiam Ang. de Atet. in suo maleficio, in glo. che may adulterato la mia donna. in 6. col. ver. quid si pater vel maritus. Hanc questionem non determino: quia non est materia nostra, sed est dubia satis, sed vide tex. in l. si quis in gravi. §. 1. & ibi per Ludo. Pon. ff. ad Sylla. Ita ille cui debetur seruitus, potest deprimere, & eleuare locum seruientem, ut commodum seruitute uti possit, si sibi necessarium est, nisi aliter actum sit, ut est text. in d. l. refectio. ff. communia prædi. vel nisi hoc sit cum magno incommodo domini prædij seruientis, & hoc modo potest intelligi, l. 1. §. fin. de iuris & l. 3. §. penul. ff. de itinere. atque priuato.

- 12 Sed * cuius expensis talis refectio, vel depressio, aut leuatio fieri debeat; Dic regulariter expensis eius, cui seruitus debetur sed fallit in seruitute oneris ferendi, ut est text. in l. & si ferre ff. si seru. vend. & ibi per Bart. & Dd. de quo dic, ut dicam plenius infra, de seruitute oneris ferendi. Cætera circa materiam istam vide quæ dicam in speciebus seruit.

A D D I T I O.

a Occidere. Adde Alex. conf. 141. in 1. col. §. 3. pro hoc in 2. vol. & in 1. vol. conf. 160. in 3. col. ubi ponit, an, & quando sit licitum occidere, & quomodo, & qualiter probetur defensio: & an requiratur, quod non potuerit auferre.

CAPVT XXIV.

Quando, & qualiter, & quomodo seruitutes amittantur.

- 1 Res propria nemini seruit.
- 2 Seruitus an extinguatur, quando unus fundus seruens uni, vel omnibus sociis prædij dominantis, omnibus sociis, vel uni particulari acquiritur.
- 3 Emphyteuta, vel vassallus si fundo emphyt. vel feudatario seruitutem imposuerit, & postea emphyteusis vel feudum finiatur, seruitutis impositio extinguatur.
- 4 Prescriptione scilicet non utendo regulariter seruitutes amittuntur.
- 5 Decimarum in prescriptione, & in aliis rebus ecclesiasticis, an temporum duplicatio, de quibus in iure, locum habeat.
- 6 Prescriptio seruitutis an contra ignorantes se ius seruitutis habere, currat.
- 7 Ius canonicum & civile quo ad prescriptionem an differant.
- 8 Accusatio vel requisitio de crimine si fiat, quod certo die, vel loco commissum dicitur, si de alio die, vel loco probetur, nunquid ad condemnationem sufficiat.
- 9 Actione iniuriarum si agam, quia percussissime in facie cum pugno, & de percussione in spualis probetur, an absolutio sequi debeat.
- 10 Inquisitio, vel accusatio cum sanguinis effusione si probata fuerit & simplex percussio probata sit an condemnatio de simplici percussione sequi debeat.

H 3 11 Via

11 *Via si alicubi occupata reperiatur: ita quod per eam transire non possit: an sine pana per vicini fundum iri possit.*

Decimo & ultimo principaliter dicendum est de amissione seruitutis videlicet quando, & qualiter, & quomodo seruitutes, amittantur. Et primo seruitutes omnes amittuntur per confusionem, si idem vtriusque prædij seruiens & dominantis dominus esse cœperit: unde si prædium tuum mihi seruiat, & eius dominium in solidum acquisuerim, vel tu in solidum nactus sis dominium fundi mei, extinguitur vel confunditur seruitus, *text. est in l. i. quemadmodum seru. amitt.*

Et ratio huius * decisionis colligitur ex illa regula quod res propria nemini seruit *leg. vii. frai. si usufruct. patur. & leg. in re communi. de seruitur. urban. præd. & in l. proprium. & leg. quidquid, 10. communia præd.* secus si communicarem tibi prædium meum pro parte vel tu communicares mihi prædium tuum pro parte: quia tunc seruitus non extinguitur, *l. vi. pomum, §. i. de seruitur.* Item extinguitur seruitus, si à socio prædij communis dominantis communiter emitur fundus seruiens, *text. est in leg. si communi fundo, de ser. rustic. præd.* & est ratio quia pars vtriusque Domini in vtroque fundo esse incipit, ut ibi dicitur: & sic notatur, quod sicut quando fundus tuus debet seruitutem fundo meo, si Dominus fundi tui efficiat: & sic vtriusque efficitur meus in solidum, quia res mea non potest alteri meæ seruire, ut dixi. Item si fundus dominans est communis inter te & me pro indiuiso: postea fundus seruiens similiter efficitur communis inter nos, extinguitur seruitus, *ut d. l. communi fundo, quia*

quod iuris in vna persona, idem inducitur arg. l. quæ de tota de rei. vend. secus si proprio meo fundo, & proprio tuo vnus, & idem fundus tertij seruiat, & ipsum in communi emerim: quia tunc seruitus remanebit quoniam proprio fundo seruitus deberi potest, etiam per communem, *ut est text. in d. l. si communi fundo, de seruit. rustic. præd.*

Et * circa istam materiam, quando vnus fundus seruiens acquiritur vni, vel omnibus sociis prædij dominantis vel quando acquiritur vni particulari, an extinguatur seruitus, vide gloss. ordin. quæ plene distinguit, in d. l. si communi fundo, & ibi per Dd. & gloss. in l. si vnus ex sociis. §. i. versic. placet de seruit. rustic. & ibi per Dd. & per Azon. in summa C. de seruit. amittitur seruientes, qui bene dicunt in omnibus, excepto eo, quod in quantum faciunt differentiam, ut voluit gloss. in d. l. vnus ex sociis, inter redemptionem & communionem. Nam est distinguendum solummodo, an Dominus vel domini prædij dominantur efficiantur Domini prædij seruientis: & tunc extinguitur seruitus, quia non superest, in quo possit remanere: sin vero pro parte, & tunc durat, & non extinguitur: quia superest alia pars, per quam seruitus retinetur, *ut d. l. pomum, §. i. de seruitur.* Item si hæres imposuit seruitutem fundo alteri sub conditione legato, extinguitur seruitus adueniente conditione, *ut est text. in l. is cui via 11. §. hæres. quemadmodum seruitur. amitt.* Et ratio est, quia finito iure datoris, finitur ius acceptoris, *ut l. lex veltigali fundo, de pig.*

Et id. o si * emphyteuta, vel vassallus imposuerit seruitutem fundo emphyteutico vel feudatario, quod potest,

potest, *ut l. 3. de seruitut. & c. 1. §. 1. in tit. de iustis in vrb. feudorum*, postea emphyteusis vel feudum finitur, extinguitor seruitutis impositio, *per d. §. hares*, Et idem dicas in simili, *ut plene dixi supra in 3. quest. princip. de quo dic vi ibi*.

Item * seruitutes regulariter amittuntur per præscriptionem: a scilicet non utendo per longum tempus hoc est 10. annis inter præsentēs, & 20. inter absentes, si constituta sit seruitus, quæ non habet tempore interualla, vel si interualla dierum vel noctium tantum, vel breuioris spatij: si autem habeat interualla annorum vel mensium, a vititur tempore duplicato, videlicet 20. annis inter præsentēs, & 40. inter absentes, *l. fin. in princ. de seru. C. & l. si sic, quemadmodum seruitut. amitt.* & hoc videtur tenere gloss. in *d. l. si sic*, quia vera est eius vltima opin. & hoc etiam videtur tenere gloss. in *l. cum notissimi, §. fin. q. 1. incipit, verbi gratia*, *Cod. de præscript. 30. annor.* quæ dicit, quod ista duplicatio habet locum in decennali vel vicennali præscriptione, & hoc etiam sentit gloss. antepenult. in princ. in versu. propter breuitatem temporis, in *c. cum Ecclesia Sutrina, de causa possessionis*. & proprie, quæ dicit, quod ea quæ non habent causam continuam, tempus duplicatum requirunt, *per d. l. si sic*. & hanc opinionem putat esse veriorē Abbas Sicul. in *c. de quarta, de præscript. licet prædictam gloss.* non alleget. Alij dicunt, quod duplicatur tempus solummodo 10. & non 20. annorum, & sic in utroque casu præscribitur spatium 20. annorum, videlicet inter præsentēs, & inter absentes, & ista fuit opinio Ioann. gloss. *per d. l. §. C. de seruit.* quem sequitur gloss. Ac-

cur, in *d. l. final.* & Bart. & Bald. & ibi communiter Dd. sequuntur. & Innoc. in *d. cap. de quarta, circa princip.* dum istam opinionem vltimam ponit iuxta gloss. not. in *l. qui filium, §. Sabinus. ff. ad Treb.* & per not. per Bald. in *auth. ex testamento, Cod. de collat.* vbi dicitur, quod vltima opin. Innoc. in dubio est tenenda, & hanc opinionem ego etiam sequor ultra in *d. l. fin.* Bald. etiam ibi allegat rationem: quia cum vicennium sit tempus à lege duplicatum, non debet vltius duplicari, ne fiat duplicatio duplicationis, & pro hoc ego adduco, quod dicitur in simili, quod retorcutio retorcutiois non admittitur, *secundum Bar. in l. post legatum, in princip. in pen. col. in fin. sed circa prædicta duo, de his quibus ut indig.* Et sic nota, quod ista duplicatio temporum non habet locum ultra tempus decimale, vel vigesimale, & sic non habet locum in præscriptione 30. vel 40. annorum, *ut est gloss. not. in dic. leg. cum notissimi, §. final. de præscript. 30. annorum*, nec habet locum in præstatione annua, ut vult etiam eadem gloss. ibi, quam sequuntur Dd. & Flor. in *dic. leg. si sic, §. 1. quemadmodum seruit. amitt.*

Sed nunquid * ista duplicatio temporum habeat locum in præscriptione decimarum, & in iure eligendi, vel in obligationibus, quæ fiunt omni anno semel in die dedicationis, vel festiuitatis alicuius Ecclesiæ, vel in seruitutibus, quæ recipiuntur ab aliquo? vide de istis omnibus per Inno. & Canonist. in *d. cap. de quarta, de præscript.* & per Flo. in *d. leg. si sic*. Et super isto articulo de duplicatione temporis, in præscribenda seruitute, sic videtur concludendum: quod aut est seruitus continua sine aliquo temporis interuallo ex forma

forma constitutionis, videlicet: promitto quod tu possis ducere aquam vel continue, vel quandoque vis, per fundum meum, & ista præscribitur longo tempore, videlicet 10. annis inter præsentis, & 20. inter absentes, *l. sicut. ut C. de servitut. i.* Aut servitus continuam causam non habet sine intervallo: immo discontinuam ex forma constitutionis servitutis: quia habet intervalla, ut puta, quia non est semper licitum ducere aquam, vel ire: & tunc aut habet intervalla annorum vel mensium, ut puta constituta est servitus, ut æstare tantum ducatur, vel vno mense tantum in anno, vel alternis annis, vel alternis mensibus, & tunc quia tempus continuum, non habet duplicatum tempus, *ut d. l. si sic.* scilicet ut inter præsentis requirantur 10. anni. & inter absentes non duplicentur: quia sufficiunt anni 20. *ut supra dixi.* item si habeat intervalla quinquennij, triennij, vel biennij, aut non tenporum, ut quia omni quinquennio liceat vna die vel pluribus gestare vel ire, *ut ex text. not. in d. l. si. in princ. C. de servit. i.* idem in septimana, ut si alternis septimanis licitum est ire, vel aquam ducere, vel vna die in septimana, *ut est gloss. not. quam Dd. sequuntur in d. l. si. in fin. in verbo. quotidie. quemadmod. servit. amitt. & eam sequitur etiam Nico de Matr. & Abb. Sicul. & etiam Dd. Canonist in d. cap. de quarta. de præscript.* Ex quo not. quod licet servitus habens causam discontinuam, non præscribitur longo tempore regulariter: sed requiritur tantum tempus, in cuius contrarium memoria non existat, *ut habetur in l. servitutes 14. de serv. & dixi plene in 8. q. prin.* tamen perdetur per non usum longitemporis, secundum ea quæ supra dixi. Aut ser-

vitus habet intervalla dierum vel horarum, puta alternis diebus, aut die tota tantum, aut nocte tantum, aut alternis horis, vel vna hora quotidie quis servitute uti potest: & tunc quia istud reputatur quotidianam, & vna servitus scilicet habens causam continuam, perinde ac si intervalla non habeat, non utendo amittitur tempore constituto, scilicet longo, videlicet 10. ann. inter præsentis, & 20. inter absentes: nec fit aliqua duplicatio temporum, *ut est text. cum gloss. in d. l. si sic.*

Sed * nunquid ista præscriptio⁶ currat contra ignorantes^b se habere ius servitutis? Dicas quod sic etiam si sibi non possit aliqua negligentia imputari, *ut est text. in l. si partem. §. 1. ff. quemadmod. servit. amitt. & l. & Attilicinus 35. de serv. rust. præd.* Sed propter istam ignorantiam in integram restituitur, ex clausula, si qua mihi iusta causa esse videbitur, *ut l. 1. ff. ex quibus caus. maro.* sicut quando fuisset impeditus aliquo iusto impedimento, *ut d. l. & Attilicinus. ut no. gloss. in d. l. si sic. in fin. & idem not. gloss. in d. l. & partem §. 1. in ver. non utendo. & gloss. in d. l. si sic.* loquitur per verbum, forte, dicens, de æquitate forte per restitutionem subuenitur. Et ideo dixit, forte, quia d. l. & Attilicinus, in qua se fundat, loquitur, quando fuit impeditus tali impedimento, adversus quod sibi consulere non potuit, quia fons exaruit. Sed quando impeditur propter suam ignorantiam per diligentem inquisitionem potuisset sibi providere, ideo non videbatur subesse tanta æquitas, & propterea gloss. determinat idem sub dubio forte, & est multum no. & semper allegatur, & pro ea providetur, *l. fin. C. de præscription. long. tempor. curere.*

currere etiam contra ignorantem, quia succurrit ignorantem per restitutionem in integrum, ex clausula generali, & ita tenet singulariter Bartol. in l. 1. §. si quis autem de itin. astuque priua. & Paul. de Cast. in d. l. si sic. in fine, & in d. & Attilicinus, & idem sentit. Specul. in tit. de prescriptionib. versic. sed pone colonus, & Canonistæ idem, in c. vigilanti de prescription. Et hoc perpetuo tene menti pro illis, contra quod currit præscriptio longi vel longissimi temporis, vel ex forma statuti: quia si fuerint ignorantes, habent beneficium restitutionis in integrum ex clausula generali, in quadriennium à die scientiæ, iuxta l. fin. de tempor. in integrum rest. & hoc vult Bart. singulariter in d. §. si quis autem, & in l. 2. ad fin. C. si aduersus vendit. Paul. de Cast. in d. l. si sic & in d. l. & Attilicinus, & Fulg. in l. iuris ignorantia, ff. de iur. & fact. ignor. in l. senatus, de offic. præ. & Abb. Sic in d. c. vigilanti, quod no. quia sæpè contingit in facto. Et prædicta, quod per non usum perdat, & præscribatur seruitus procedunt in seruitutibus rusticis, secus in urbanis quia in istis non sufficit me seruitute non usu, sed requiritur etiam quod tu præstes mihi impedimentum, ut l. hac autem iura de seru. urb. præd. secundum gloss. pen. in fin. in l. si sic. quæ ad d. ser. amit. idem tenet Inn. Ant. de But. & Canonistæ in d. c. de quarta de præscript. qui dicunt quod est differentia inter rusticam seruitutem & urbanam, in hoc, quia rustica perditur longo tempore non utendo secundum ea quæ supra dixi, urbana vero per longum usum non perit, sed ita demum, si vicinus usufrucapit libertatem, veluti si ædes tuæ ædibus meis seruiant, ne tuæ altius tollantur, ne luminibus meorum officiant, in hoc enim casu si ego per sta-

tutum tempus fenestras meas præfixas habuero vel construxero, ita demum ius meum amittit, si tu per id tempus altius subleas habueris ædes tuas: alioquin si nihil feceris, retineo seruitutem ut hæc probantur, in l. hac autem iura de seru. urb. præd.

Et aduerte, quia licet Inn. in d. c. de quarta, dicat prædicta procedere secundum leges, idem tamen dicit tu secundum canones quia in hoc Canonistæ non repertiuntur contrarium disponere, nisi respectu Ecclesiæ, contra quam non præscribitur, nisi spatio 40. annorum, unde in foro Ecclesiastico, & in terris Ecclesiæ prædicta seruabuntur ad unguem, secundum Abb. Sicul. in d. c. de quarta ad fin. Sed certe nec quantum ad Ecclesiam, est differentia inter ius Canonicum & civile: quia utroque iure idem est, quoniam in rebus immobilibus contra Ecclesiam non currit præscriptio, nisi 40. annor. vide de iure Canonico, d. c. quarta, & de iure civili, in auth. quas actiones, de sac. Eccl. Sed in vno tantum regulariter est differentia, quantum ad præscriptionem inter ius Canonicum & civile: quia ius civile admittit præscriptionem cum mala fide, ut d. l. si quis emptoris. Cod. de præscription. 30. ann. quod ius Canonicum non amittit, ut c. fin. de præscript. & in regula, possessor mala fidei, in §. & not. Abbas in d. c. de quarta, in 8. column. in princ. In hoc tamen est standum iuri Canonico, quia est materia peccati, ut habetur in c. nouit. de iudic. & not. ind. c. fin. licet gloss. ibi aliter dixerit, & sic in effectu inter ius Canonicum & civile nulla videtur esse differentia regulariter in materia præscriptionis, & maxime quantum ad propositum præscribendæ seruitutis, unde propter hoc tempore omnia quæ supra dixi obseruand

uanda esse, tam de iure Canonico, quam civili & tam in terris Ecclesiarum, quam in terris imperij. Item qui vtitur seruitute alio tempore, quam sibi debeatur ipsam per non vltim longi temporis perdit & ideo si is qui nocturnam habet aquam & interdum per constitutum tempus ad amissionem, vsus fuerit diuturna, amittit nocturnam seruitutem: quia ea non est vsus, idem est in eo qui certis horis vsus fuerit nec illa parte earum horarum, quia illa seruitus debebatur, *ut est text. in l. si communem, §. quemadmodum, seruit. amittit.* Idem si cui via actus debeatur ut vehiculi certo genere vteretur iuxta l. seruitutes 4. §. 1. de seruitut. & alio genere vsus fuerit super tempus constitutum, seruitutem amittit, *text. est in lege is cui via. l. 1. in princip. iuncta gloss. in vers. quemadmodum, seruitut. amittit.* secus si quis exerceat plus iuris quam habeat, non perdit ius sibi competens: quia qui facit plus quam debeat, dicitur facere id ad quod tenetur, & ideo qui amplius oneris quam licuerit vexerit, magis & plus quam aliud fecisse videtur: & si latiore itinere quis vsus esset, aut si plura iumenta egerit, quam licuerit, aut aqua quis immiserit aliam. in omnibus istis casibus seruitus quidem non amittitur, sed conceditur plus seruitutis habere quam pactus fuerit, *text. est in d. l. is cui via in princip. concordat. l. si eo loco, §. 1. si seru. vend. vbi dicit, quod si quis latiore via vel angustiore vsus est, seruitutem retinet, sicut si aqua, ex qua ius habet vrendi, alia admixta vsus est, & etiam dixi supra in d. q. princip. id fin.* Et hæc iura allegantur quod diuersitas in tempore diuersificat in substantia: & sic facit reputari diuersum. Idem si est diuersitas in loco: *ut not. in l. Pantoniis, §. rei*

perduellionis, de acq. haren. & habetur plene per. Bart. in l. denunciaste, §. quid tamen de adul. secus si differret secundum plus & minus: quia tunc non dicitur differre in substantia, nec diuersum reputari quod est vtile ad multas quaestiones.

Prima est, * si fiat inquisitio vel accusatio de crimine, tanquam commissio certo tempore vel loco aut probetur de alio tempore vel loco debet sequi absolutio: non enim est probatum crimen intentatum, sed aliud & ideo de nouo debet inquiri vel accusari *ut not. in d. §. quid tamen.*

Secunda * quaestio est, si egi actio ne iniuriarum, quia percussisti me in facie cum pugno, & probatur de percussione in spatulis: quod non debet obrinere etiam super probato, de qua quaestio vide not. in d. Paragrapho quid tamen, & vide plenius per. Fro. in d. l. is cui quemadmodum seru. amittit. & per Car. in l. & si seuerior in 6. q. Codice de his qui no. infam. & per Ang. in reper. leg. si vacancia in 3. colum. vers. sed quaero si inquisitus Cod. de bo. vacan. lib. 10. Sed istud fallit in tribus casibus notabilibus. Primo, quando locus vel tempus non esset variabilis, quia esses impossibile, quod sit nisi vnum exemplum in homicidio cuiusdam hominis: quia tunc licet non probetur locus vel tempus in accusatione deductus, sequi debet condemnatio ex quo locus vel tempus non alterari ipsum factum vel poenam, *ut not. singul. Ang. in d. l. denunciaste, §. quid tamen de adul.* Secundo fallit quando inquisitus fuisset confessus delictum *ut not. idem Ang. in d. l. si vacancia*, quo vide etiam per Bal. qui videtur aliter dicere in l. quoniam in fin. de his qui no. infamia. Tertio fallit, quando in inquisitione esset clausula, *quæ*

quæ communiter per bonos latruncu-
latores solet apponi : videlicet super
quibus omnibus, & singulis procede-
re intendit simul, & diuifim, omni
meliori modo quo potest, &c. *ut not.*
Bald. in d. l. & si fuer. & Flo. in l. in de-
lictis, §. si detracta, in fin. de noxali. &
Angel. de Aret. in suo maleficio, in gloss.
super quibus omnibus & singulis, in fin.
& vide omnino Bald. in l. i. in princ. ult.
colum. pen. charta. C. qui accusa. quod
benè nota.

- 10 Tertia* est questio, si formata est in-
quisitio, vel accusatio cum effusione
sanguinis, & probatum sit simplex
vulnus, vel percussio, non debet sequi
absolutio, sed condemnatio de sim-
plici percussione: quia tunc est secun-
dum plus, & minus, & idem tu dicas
in simili quæst. Item si ad plura præ-
dia non communia per eundem riuum
aqua ducatur, dicuntur plures serui-
tutes, & si vnus statuto tempore ad
fundum suum aquam non duxerit, ser-
uitutem amittit: nec per ceteros qui
duxerunt, seruitus sua retinetur: quia
ut dixi, plures sunt seruitutes: nec
quod vnus perdit alteri accrescit, *ut est*
text. in l. aquam in princ. quemadmodum
seruit. amit. quod intellige, quando
utens fuisset vsus sua die tantum: secus
si vsus fuisset tam sua die, quam alia
die, qua poterat alius ducere: quia tunc
utens acquirit ius longo tempore,
secundum Paul. de Cast. ibi, & bene:
secus si duceretur aqua ad vnum præ-
dium commune: quia vnus ducendo
retinet pro ceteris, ut est text. in d. l.
aquam §. i. Item si is qui habet hau-
stum aquæ, si per tempus statutum
aquam non hausit, haustus seruitutem
amittit, ac etiam iter ad fontem perdit,
ut est text. in leg. Labeo, ait quemadm.
seruit. amit. Item si stillicidij immit-
tendi ius habebam in arcem tuam, &

permisero tibi in ea ædificare, ius stil-
licidij in mittendi amitto. Item si per
tuum fundum via debebatur, & per-
misero tibi eo loco, per quem mihi via
debeatur quid facere, amitto ius vig,
ut est textus in dict. leg. si stillicidij, §.
in princip. eo. tit. Item si vna est via,
& indiuisibilis, aut tota amittitur, aut
tota retinetur, sed si de vna fiant duæ
potest vna amitti, & alia retineri, ut
est casus not. in l. nam satis, §. i. cum
seq. eo. titul. Item si locus per quem
mihi iter, vel actus vel via debebatur,
impetu fluminis occupatus esset, per
statutum tempus non vtendo ius amit-
titur, sed cessante impetu, & facta al-
luuione restituitur in pristinum sta-
tum, ut est text. in l. si locus 14. in princ.
quemadmod. seruit. amit. Item si via pu-
blica c vel impetu fluminis, vel ruina c
amissa est, vicinus proximus viam præ-
stare debet, ut est text. in d. l. si locus
§. fin. & ille text. allegatur pro nota-
bili, secundum Flo. ibi, & Bal. in apo-
stillis.

Quod* si reperiatur alicubi via oc-
cupata, ita quod per eam transiri non
possit, quod quis potest ire per fun-
dum vicini, non punietur de ingressu,
& hoc tenet glo. expressè per illum text.
in d. c. omnes leges, in gl. fin. in fin. debet
tamen ire ciuilitate, per l. si cui, 9. ff. de
seru. & vicinus debet dare viam aliquo
pretio constituto à fisco, vel depura-
to, sed non seruat, secundum gl. in d.
l. si locus, in fin. & verum dicit, quod
non seruat, quod intellige in via pu-
blica, sed in priuata debet præstari præ-
tium à priuato eam petente, per l. si
quis sepulchram, de relig. sp. sumpt. fune.
secundum Paul. de Cast. in dict. §. fin.
quod tene menti perpetuò, quia quo-
tidianum.

ADDITIO.

a *Per præscri.* Quomodo ius seruitutis acquiratur per præscriptionem, & quanto tempore, vide Alex. in 1. vol. conf. 113. per totam, & vide in 3. volum. conf. 46. in ult. col. in fin. & an præscriptio impediatur currere propter pestem, vel guerram, vide Corn. in 4. vol. conf. 92.

b *Contra igno.* Quod præscriptio currat contra ignorantes, vide Alex. in volum. conf. 71. in 1. colum. & in 2. volum. conf. 170. in 4. col. & an ignorantia iuris causet bonam fidem probabilem ad præscriptionem, vide Corn. in 2. vol. conf. 147.

c *Via publica.* Quomodo intelligatur verbum, iuxta vias publicas, vide Alex. in 4. vol. conf. 73. in 1. col. §. fin. & quasi per totum consil.

CAPVT XXV.

De speciebus seruitutum urbanarum.

- 1 *Species seruitutum urbanorum prædiorum quot sint.*
- 2 *Seruitus non est ubi quis nil concedit, aut permittit in suo, exceptis casibus à legibus constitutis.*

EXposuimus hætenus de generibus seruitutum, & de his quæ omnibus seruitutibus, & præsertim rusticis, & urbanis simul conveniunt: nunc superest, ut hoc libro 1. de urbanis tantum seruitutibus, & de ipsarum speciebus videamus.

- 1 *Species * seruitutum urbanarum*
- 2 *sunt plures aliis tollendi, & officien-*

di luminibus vicini, aut non extollendi. Item stillicidij auertendi in tectum, vel arcem vicini, vel non auertendi.

Item immittendi tigna in parietem vicini. Item proiciendi, & protegendi. Item etiam est seruitus, ne prospectui officietur. Item seruitus luminum, &c. his similia: ut est text. in l. 1. 2. & 3. de seruit. urb. præd. Item seruitus est, ut prospectus præstetur: ut l. lumen. eodem tit. & not. Azo in summ. d. seru. §. fin. autem. Item oneris ferendi, ut vicinus onera vicini sustineat, l. eum debere columnam, de seru. urb. præd. Inst. de seru. §. item prædiorum. Item itineris, seu aditus: ut l. seruantes, §. si domo, de ser. urb. præd. & l. iter. communia præd. Item ubi-
cunque quis concedit, vel promittit aliquid pati, aut non facere in fundo suo urbano: vel me faciente non prohibere pro alio urbano fundo meo, ubi de iure pati, aut facere non teneatur, vel me facientem prohibere posset, dicitur esse seruitus urbana: quia aedificiis inhæret: ut probatur in l. quoties 15. in fin. de seruitut. coniuncta l. & si forte §. etiam si seru. vend. & l. 1. communia præd. & Inst. de seruit. urban. præd. cum simil.

Sed ubi * quis nihil concedit, aut permittit aliquid in suo: regulariter non est seruitus, nisi in casibus in quibus ab ipsa lege constituta dicitur, quando arca vicini non haberet aliunde ventum, nisi ex illa parte, ut est casus singularis in l. fin. Paragrapho primo, Codicis de seruitut. & dixi supra in 8. quæstion. princip. ver. ultim. adde singulariter, ac etiam sicut est in agri natura, quæ est semper inferiorem superiori seruire: ut est text. in l. 1. Paragrapho denique ager. de aq. pl. ar. & ista est quasi seruitus: ut text. in d. l. 1. §. fin. & not. gloss. in d. l. 1. §. denique ager. Sed quoniam seruitutes

uitutes urbanæ dicuntur, quando debentur à prædio urbano, alteri prædio urbano, vel à rustico, *ut dixi supra in 4. diuisione principali seruitutis versio. sed quomodo cognoscatur, & edificiis inhaerent, ut supra proximè dixi*, ideo singulis prius dictis seruit. nominatis per ordinem declaratis, postea secundum statutum urbani ædificij domum figurando pro meliori ordine & clariori doctrina, omnes urbanas seruitutes declarare constitui: in qua quidem domo, si quid fieri potest, aut non potest, declarabimus, de solo, aut area eius primum exponendo, deinde de pariete, siue muro, de stillicidio, siue tecto, de ostio, siue porta, de aditu, siue itinere, & introitu, de claustris, seu conclauis, seu porticu, de penu, de curia, de puteo, & cisterna, & de lauello, & de cloaca, de fistula, de fornace, de fornello, de balneo, siue stupa, de furno, de scala, de solario, de tigno iniuncto, de opere ferendo, de ponticello, de maniano, de fenestra, siue balcone, de camino, de necessario, siue loco communi, de celario, & aquarolo, siue canali, de aquæ proiectu, & aquaductu, & aliarum rerum, de picturis, de crustationibus, de armatura quæ machina dicitur, de stabulo, & sterquilinio, de macerie, de lapidibus, de ignis, de fovea, & arboribus, & ultimo de sepulchro videbis.

A D D I T I O.

a *Seruitut. urbanor.* Adde Alexand. in 1. volum. consil. 142. in 1. column. & quomodo ius seruitutis acquiratur, consil. 113. & quando intelligatur de seruitute præsentis, & quando de futura, habes consil. 28. in 3. col.

C A P V T XXVI.

De seruitutibus altius tollendi,
& officiendi luminibus vicini.

- 1 *Seruitutes urbana quædam sunt affirmatiuæ, quædam negatiuæ, rusticæ autem omnes affirmatiuæ sunt, ut ire, agere. &c.*
- 2 *Domum multum delectabilem non habere, vel ut vicinus suam altius eleuet, quomodo nostra interpret.*
- 3 *Iura prædiorum non solum seruitutes existunt, sed etiam libertates.*

Dicamus itaque primò de seruitute altius tollendi, & officiendi luminibus vicini, aut non extollendi. Et secundum veram opinionem istæ sunt duæ seruitutes. Vna est altius tollendi, & officiendi luminibus vicini: id est, quod quis teneatur ad altius tollendum, & officiendum luminibus vicini. Alia est, altius non tollendi: id est, quod non possit altius tollere, *ut text. cum gloss. in leg. 1. de seruitut. urban. prædior. Institution. de action. Paragrapho aquæ, in versio. ades tuas tollendi in fine.*

Ex quo not. * quod seruitutes urbanæ quædam sunt affirmatiuæ, quædam negatiuæ, sed rusticæ omnes sunt affirmatiuæ tantum, ut ire, &c. *ut not. gloss. in dic. leg. primo in versiculo officiendi, in princip. quam Dd. ibi sequuntur.* Et si dicatur, quomodo potest dici mihi deberi seruitus, & vicinus altius tollat, & mihi,

I 3 fu

seu luminibus meis officiat? immo ista videtur esse libertas vicini, & seruitus mea passiuè. Nec videtur posse dici, quod mihi seruitus debeatur: ex quo mihi, & prædio meo non prodest, immo nocet, *ut lege quoties decima-quinta. in principio, de seruitutibus.* Respondeo secundum glossam quam Bartol. ibi sequitur, & communiter Doctores, *in dicta lege prima, in versiculo & officiendi, ibi, vel tertio dic, de seruitutibus urbanorum prædiorum,* quod licet hoc noceat luminibus meis, & pro hoc non possit dici mihi debita seruitus actiuè: tamen potest in aliis mihi expedire: ut quia plures homines veniebant ad me, & faciebant expensas.

- 2 Ex quo not. quod * aliquando interest nostra, non habere domum multum delectabilem propter amicorum concursum, qui sunt causa magni sumptus: sicut sæpius vidi euenire habentibus pulchras domos cum viridariis. Sed Barthol. *in dicta lege prima*, declarat etiam aliter quomodo potest nostra interesse, ut vicinus altius eleuet domum suam: & pone exemplum propter ventum, scilicet ne domus mea sentiat ventum: quia aliquando sum malè sanus: vel propter aspectum, quia fortè transeuntes per viam possent aspicere, si via erat alta, & domus mea depressa: quia si vicinus est in medio, & ædificet altius, cuntes per viam non poterunt amplius in domo mea videre: vel mea poterit interesse, ut habeatur lumen ex reuerberatione magis, quam per directum, *lege si arborem, Paragrapho interdum, de seruitutibus urba-*

norum prædiorum, & notat glossa Institutione de seruitutibus, Paragrapho item prædiorum urbanorum, in fine in versiculo alius non tollat, in principio. Sed istud exemplum est bonum, quantum ad altius tollendum, non quantum ad officiendum luminibus: quia imò prodesset, non officeret. Item potest poni exemplum secundum Angel. *in dicta lege prima, ut intersit nostra, ut noceat luminibus:* ut quia erat domus mercatoris, scilicet quæ tanto lumine non indiget, immo ei noceret: ut vidimus in apothecis mercatorum communiter, & maxime Venetiis apud Vellutarios. Item potest poni aliud exemplum, Consuetudo est, vel statutum, ut nemo possit ædes suas, vel turres habere leuatas, nisi usque ad certam mensuram, inuito vicino: *iuxta notata per glossam, quæ habetur de statuto Florentiæ: in lege qui luminibus, de seruitutibus urbanorum prædiorum in lege prima, Codice de edificiis priuatis.* Vicinus coeßit mihi, quod possim altius tollere, & nocere luminibus suis: certè si tollerem altius, & eius luminibus nocerem, & vicinus me prohiberet, possem agere actione confessoria, ut mihi liceat ædes meas vel turres altius tollere, & sibi nocere: quia seruitus vicino est imposita: & mihi per pactum acquisita contra statutum, vel consuetudinem: & in hoc exemplo seruitus dicitur deberi actiuè volenti ædificare: in aliis verò exemplis passiuè. Item potest poni exemplum altius tollendi: quia quis tenetur tollere ædificium altius, & onera domus meæ sustinere: *iuxta legem eum debere colum-*

nata

nam de seruitutibus urbanorum prædiorum licet in alio nocere, scilicet luminibus incis & hoc exemplum ponit glossa *Institut. de action. Paragrapho aque. versiculo ades suas tollen. in fine.* Sed huic opinioni quod ius altius tollendi & officendi, sit seruitus, obstat secundum Odofred. & Ang. in dicta lege prima de seruitutibus rusticorum prædiorum. quia non reperitur seruitus affirmatiua, per quam quis compellitur quod aliquid faciendum lege quoties decima quinta de seruitutibus. cum in eis versatur aut non fieri, aut pati. ut ubi supra dixi sustinendo istam opinionem dicas secundum Angel. in dicta lege prima verum esse, quod non principaliter, sed in consequentiam sic, lege cum debere column. de seruitutibus urbanorum prædiorum, & dicit quod credit Odofred. illa sensisse, & bene, vel secundum exemplum vltimum de onere ferendo quod supra dedi, cesserat istud contrarium, & per dictam legem cum debere columnam. & lege si forte. Digestis, si seruitutibus vendid. potest etiam esse, quod ius tollendi & officendi luminibus vicini, sit liberris, non seruitus, videlicet quem posse & non teneri altius tollere, & luminibus vicini officere: ut lege altius. Codice de seruitutibus, ius est quod dicitur libertas, & non seruitus: & ita debet intelligi glossa, in lege prima de ser. urba. præd. quæ appellat istud ius libertatem.

³ Et sic notare quod iura prædiorum non solum sunt seruitutes sed libertates: & propterea multæ leges posita in tit. de seru. urb. præd. loquun-

tur de libertate defendenda: de qua plura videbitis in declaratione domus supra proxime figurata. Sed teneri ad altius tollendum & officendum luminibus vicini: istud est seruitus de qua loquitur, dicta lege prima, & non est libertas, secundum Odofred. ibi, quem sequitur Angel. & Paulus de Castro & Doctores & bene, ut patet ex his quæ supra dixi.

Cætera circa istam seruitutem & libertatem altius tollendi & officendi luminibus vicini vide etiam in questione sequenti. & plenius dicetur de pariete siue muro, &c.

CAPVT XXVII.

De seruitutibus altius non tollendi.

- 1 Seruitutem altius non tollendi ille qui debet, an possit saltem alie edificare.
- 2 Seruitutem altius non tollendi ille qui debet, an supra eam latitudinem arborem vel edificium habere possit.
- 3 Seruitutem altius non tollendi si mihi debeas cum hac conditione, ne luminibus meis officiat, quomodo hæc verba intelligentur.
- 4 Seruitus altius non tollendi an requiratur, quod semper per vicinum imponatur.
- 5 Statutum loquens quod nullus possit altius eleuare seu tollere edificium suum, si per illud vicini luminibus noceat, an forensi ligetur cuius est domus quæ altius tolli debet.

Est

Est & alia servitus altius non tollendi, ut lege prima de servitutibus urbanorum prediorum, & Institution. de act. Paragrapho aque. & lege altius, & lege aditus, Codice de servitutibus cum similibus intelligendo quod de necessitate non possit altius tolli, sed si de voluntate qui non tollat, posset tamen si vellet iuxta dictam legem altius, tunc non diceretur servitus altius non tollendi, sed libertas: sicut de servitute & libertate altius tollendi dixi super hanc quaestionem, Quadam quaestiones mihi occurrunt, quae utiles sunt.

¹ Prima * quaestio est, si debet servitutem altius non tollendi, posset saltem alte edificare. Videretur quod sic: quia verbum, altius, est comparativum: ergo alte non prohibetur. Sed dic contra: *ut est textus cum glossa notata in lege loci corpus Paragrapho penultimo in versic. altius si servitutes vend. quam tenet Albertus de Ros. in dicta lege altius, Codice de servitutibus ante fin.*

² Secunda * quaestio est an ille, qui debet servitutem altius non tollendi, possit habere arborem vel aedificium supra eam latitudinem? Et dicas breviter, quod sic, *ut est textus apertus in lege adificia, de servitutibus urbanorum prediorum. & probatur in lege quod autem, eodem titulo & poterit per consequens etiam viridaria facere ultra eam latitudinem: ut est textus in dicta lege adificia, dummodo servitus non sit de prospectu: quia tunc non posset, ut ibi, & sic notatur quod plantatio arborum non est contra servitutem altius non tollendi: quia*

aliud est edificare, aliud arborem ponere: *ut est textus & ibi notant, Baldus & Doctores in distalege quod autem, sed plantatio arborum bene est contra servitutem prospectus vel luminum, ut dicta lege adificia, & lege inter servitutes, Paragrapho quodcumque igitur de servitutibus urbanorum prediorum & lege si arborem decima-septima in principio eodem titulo, & adde quod dicam in sequenti quaestione.*

³ Tertia * quaestio si debes mihi servitutem altius non tollendi cum hac conditione, ne luminibus meis officiat, quomodo intelligantur haec verba? Dic, quod cum illa adiectio fiat per modum accessorij, regulatur à principali: ut in regula accessorium in sexto. & intelligitur ne officiat altius tollendo, & ideo adhuc poteris arbores ponere & viridaria habere, licet officias luminibus, quia non officio altius edificando: *ut est textus in dicta lege quod autem, iuncta lege precedenti, versiculo veluti si ades de servitutibus urbanorum praedio.* Si autem illa adiectio apponeretur copulativè per copulam, & ne, & aequè principaliter: puta, promittis mei servitutem altius non tollendi, & ne luminibus domus meae officias: tunc essent duae servitutes, & non posset ponere arbores, & viridaria facere: quia licet per hoc non facias contra primam servitutem altius non tollendi, tamen diceris facere contra secundam, scilicet ne luminibus officias: & ideo possem te prohibere, *per textum in dicta lege adificia in final. & lege inter servitutes, versic. quod nunqua*

cunque igitur de seru. urb. & ita tenet Paul. de Castr. in d. l. edificia. quod perpetuo tene menti, ut scias dictare instrumenta huiusmodi seruitutum.

- 4 **Quarta** quæstio * est, an requiratur quod semper seruitus altius non tollendi, per vicinum imponatur, & videtur quod sic, quia regulariter cuiuslibet licitum est ædificare domum suam, vel murum, etiam si officiat luminibus vicini: ut est text. in d. leg. altius, Cod. de seruitutib. & in leg. si ædibus eod. tit. & in leg. cum eod. & in l. pen. de seru. urb. præd. & habetur in leg. qui luminibus, eod. tit. & in leg. altius si seru. vend. Tu tamen dicas, quod in duobus casibus reperitur esse constituta ipso iure à lege. Primus est quando area non haberet ventum aliunde nisi per locum, in quo vicinus ædificare vellet, ut est casus singul. in leg. fin. §. 1. de seruit. & dixi supra, circa principium specierum seruitut. & supra in 8. quæst. princip. Secundus casus est, quando per consuetudinem vel statutum esset introductum, quod quis non possit ædificare, nisi usque ad certam altitudinem, non ultra, inuito vicino: ut habetur per gl. in l. 1. Cod. de edific. priuat. & in d. l. qui luminibus, ut dixi in seruitute præcedenti. & vide quæ dicam in sequenti quæstione.

- 5 **Quinta** quæstio * est, an statutum loquens, quod nullus possit altius eleuare, seu tollere ædificium suum, si per illud roceat vicini luminibus, an statutum liget forensē, cuius est domus, quæ debet altius tolli: & dicas quod sic, quando istud ius est descendens ex re, ideo ligatur statuto loci, ubi res est: ut probatur in l. venditor. l. 1. Si constat, commun. præd. & no. in l. an in totum. C. de edific. priuat. & in launetos populos, C. de sum.

trin. & quod dixi de seruitute altius non tollendi, ut statutum loquens de ea liget forensē: idem dicas in quolibet seruitute urbana, vel rustica, quoniam ius seruitutis descendit ex re, & rei coheret, vol. 1. commun. præd. & l. 1. ff. de ser. §. prædiorum urbanorum, per prædicta, & per nos. in d. l. leg. cunctos populos. Reliqua circa istam seruitutem altius non tollendi vide infra de pariete, siue muro.

A D D I T I O.

a **Forensē.** Forensis variis modis sumitur in iure. Vide Corn. in consil. 194. in 4. vol. & quando forensis ligetur statuto, consil. 199. in 1. vol.

C A P V T XXVIII.

De seruitute stillicidij auertendi, & stillicidij non auertendi.

- 1 **Stillicidium** quid sit.
- 2 **Aquam** ex suo stillicidio supra stillicidium, vel aream vicini, an quis regulariter diuertere possit.
- 3 **Aqua** stillicidij vicini, si iure seruitutis cadat supra domum meam, vel aream per regulas, quæ vulgariter Cuppi nuncupantur, an facere possim quod cadat per viam vnius canalis lignei, vel lapidei etiam canalē existētis super ipsius cuppis.
- 4 **Vicinus meus**, si super aream meam vel tectum domus mee per duos pedes seruitutem habeat: an ultra producere, seu extendere possit.
- 5 **Stillicidij** seruitutem acquisitam habens, an possit alius tollere, vel eleuare

K

- eleuare, vel deprimere murum, vel edificium super quo habet stillicidium cadens super domum, vel arcam meam.
- 6 Stillicidij seruitutem sibi debitam si quis habeat, & sublatum fuerit edificium, siue corruerit, ex quo stillicidium cadit, an per hoc stillicidij seruitus cum effectu in totum extincta intelligatur.
- 7 Seruitutem stillicidij auertendi in arcam meam, si vicinus habeat, quod stillicidium super arcam meam per duos pedes protenditur, an ego in area edificare possim, ubi stillicidium castare ceperat.
- 8 Stillicidium cui debetur seruitus auertendi in vicini arcam si protendatur ultra parietem supra vicini arcam per medium pedem, & castret in arcam vicini etiam per medium pedem, vel circa: an vicinus possit edificare in illa area v'que ad illum locum ubi castret, & sic v'que ad medium pedem propè murum domini prædij dominantis.
- 9 Vicinus meus si habeat stillicidium domus sue cadens in fundo, vel horto meo, vel in area extra murum domus sue, verbi causa: per duos pedes, an fundus, vel area eatenus, quatenus stillicidij rigor se protendat, sit vicini, vel mei.
- 10 Stillicidium antiquum habens supra arcam, vel domum meam in dubio an iure seruitutis, vel dominij habere præsumatur, ita quod ex eo inferatur pro stillicidij rigore sumum dicatur.
- 11 Domus tua si domui mee duas seruitutes debeat, vnam ne alius tollatur, aliam ut stillicidium edificiorum meorum recipere debeat, & ibi concessero in etiam innito

me alius tollere adificia tua: & sic remiserim tibi seruitutem alius non tollendi: an per hoc tibi concessisse videar: ut possis tollere quantumcumque vis: ita quod etiam stillicidia mea recipere non tenearis.

Sunt alia & duæ seruitutes urbanæ: vna stillicidij auertendi, id est, deriuandi in rectum, vel arcam vicini: nam posse facere cadere aquam de tecto meo super tectum tuum, seruitus est. Alia est seruitus non auertendi stillicidij: ut est text. in l. 1. de seru. urban. prædior. sicut sunt duæ a lius tollendi, & non tollendi: ut supra proximè dictum est, & intellige stillicidij non auertendi, scilicet mei in domo mea in tuam, id est, non immittendi de necessitate tua: quia tunc est mihi seruitus: sed si intelligeretur non auertendi in domo mea in tuam, esset libertas, & non seruitus, ut dixi de seruitutibus alius non tollendi, & istæ seruitutes sunt urbanæ etiam, quando constitutum est, ut possim auertere stillicidium meum in arcam tuam, quæ sit prædium rusticum: quia inspicitur prædium cui seruitus debetur, quæ ab eo debet denominari: quia dignius est, ex quo est denominans: ut est text. cum gloss. in d. leg. in ver. vel arcam de seru. urban. prædior. de quo dixi supra in 4. q. princ. seruitutem ver. sed quomodo cognoscetur. Circa istam seruitutem stillicidij auertendi, declaramus aliquas quæstiones viles, & quotidianas.

Prima quæstio * est pro intelligentia, quid est stillicidium, & dic quod est istud quod stillat, & interdum cadit directo, & interdum non, propter ventum, sed flumen dicens quod directo cadit & maximè per dochiam, de seru. urb. præd. l. seruitutes, §. still.

§. stillicidium ibi, id est, pro stillicidio flumen, & est text. 7. *st. de seru. s. prad. ubi ibi*, ut stillicidium vel flumen recipiat, & ibi *h. c. not. gloss.* Item aliquando dicitur stillicidium domus cui servitus debetur. stillicidij? & ita capiuntur in d. §. *stillicidium*, secundum unam expositionem in *gloss. ibi*. Item dicitur stillicidium servitus ipsa stillicidij: & ita accipitur in materia nostra & in d. l. 1. *de seru. urb. prad. & not. gloss. in d. §. stillicidium*.

Secunda quaestio * an quis regulariter possit diuertere aquam ex stillicidio supra stillicidium vel aream vicini? Et dic, quod videtur quod nemo possit dirigere stillicidium suum supra tectum domus vicinæ depressæ, vel super aream vicini si servitus imposita non est: *ut est text. in d. l. 1. de seru. urban. prad. ibi*, stillicidium auertendi & ibi *hoc not. Dd.* unde ego habens huiusmodi stillicium, nisi servitus imposita sit possum compelli per vicinum ad faciendum aquam tecti nostri deriuare per alium locum: puta ponendo quæ recipiant aquam iuxta tectum meum, ut eam mittam in stratum publicam: *per d. l. 1.* Et est ratio, quia domus vel area vicini regulariter debet esse libera usque ad cælum, *l. altius. C. de ser. cum simil.*

Tertia quaestio est, * si aqua stillicidij vicini cadit iare servitutis supra domum a meam vel aream, per regulas quæ cuppi vulgariter nuncupantur, an possim facere quod cadat per viam unius canalis lignei vel lapidei, vel etiam canalis existentis super cuppis. Dic quod non quia aqua grossior caderet seu casitaret: *ut est text. not. cum gloss. in l. servitutes que in superficie §. si antea ex regula de seru. urban. prad.* quor not: contra multos, qui habent servitutem stillicidij per regulas, &

faciunt unum canale, ad quod tota aqua stillicidij decurrit: quia non possunt.

Quarta quaestio est, * vicinus meus 4 habet servitutem super aream vel tectum domus meæ per duos pedes, an possit ultra producere seu extendere? Et dic, quod non: quia in nostro magis inciperet cadere: & in alio loco caderet stillicidium, quam in quo imposita est servitus. Sed re-
troduci potest: quia leuius in servitute nobis debita facere possumus, non acrius: quoniam certum est meliorem conditionem vicini fieri posse, deteriorem non posse nisi aliud nominatim in servitute imponenda mutatum sit: *ut est text. not. in l. servit. que in superficie. §. stillicidium. vers. ea de causa. ac seru. urb. prad.*

Quinta est quaestio, * an ha- 5bens servitutem stillicidij acquisitam, possit altius tollere, vel eleuare, vel deprimere murum vel ædificium, super quo habet stillicidium cadens super domo vel area mea; Dic breuiter, quod eleuare vel altius tollere potest, deprimere non potest: *ut est text. not. in d. §. stillicidium, in princip.* qui assignat hanc rationem. Nam leuior sit servitus, quando tollitur stillicidium altius: cum hoc quod ex alto cadit, & leuius cadit, & interdum non peruenit ad locum seruientem, sed quando reprimatur, sit grauior servitus: id est, pro stillicidio flumen, quod declara. Nam ideo sit grauior servitus stillicidij semper cum minus cadit ab alto, & leuior cum altius cadit: quia aquæ casitatio depressa ad plura loca vi ventorum diueri non potest: sed semper casit in eundem locum, & facit ibi flumen, & destruit aliquando aream vicini, & horum, si in eo cadit:

& ideo grauius damnificat prædium seruiens: sed castitatio aquæ procedens ex alto, vi ventorum quandoque ad vnum locum, quandoque ad alium quem ducit, nec facit concursum aquarum: imo quandoque aqua non venit ad locum seruientem, & propterea tunc dicitur minus offendere ipsum & ideo meliorem conditionem vicini facere possum: deteriolem non est ista intentio, §. *stillicidium*, quem casum singulariter not. & tene menti, quia contra decisionem d. §. dixit mirandæ memoriæ dom. Thom. eques de Aretio, interrogatus à Domino Paulo de Aretio iuris vtriusque doctore, interrogatus in publica disputatione, quam fecit idem dom. Thomasius Paduæ, de quo licet rationem hanc solam allegauerit, quia fortius cadit ex alto quam depresso: potuisset etiam alia ratio allegari quia maior commoditas videtur esse loci seruientis, quod cadat ex loco depresso magis, quam ex alto: ergo videtur quod possit deprimi & non tolli: per d. §. *stillicidium*, in fin. quoniam si ex alto cadit propter ventum, nulla quandoque pars soli sub stillicidio remanet tecta cum effectu, quia aqua cadit vbique, & sic non potest sibi in area sub stillicidio quicquam collocari, quod tutum sit ab aqua, item quia nec commodè potest fieri vel iri per aream sub illo stillicidio, quod non esset si caderet stillicidium directè ex loco magis depresso. Idem etiam, quia ex loco magis alto magis occupatur lumen areæ, quam per locum depressum. Item potuisset alia ratio assignari si paries seu murus ^b, super quo est tectum seu stillicidium esset communis: quia quanto cadit aqua altius propter vim ventorum: tanto magis indirecte cadit: ut est tex. in d. §. *stillicidium* in princ.

Et ideo aqua sæpe discutrit per parietem sine murum, & ipsum corrumpit, maxime si est paries ligneus, quod non eueniret, si aqua ex loco depresso directè caderet. Vnde tollendo altius videtur facere deteriolem conditionem fundi seruientis, & deprimendo deteriolem argum. d. §. *stillicidium*, in fine.

Vnde ex his patet decisio Pauli Iurisconsulti in d. l. *seruitutes qua in superficie*. §. *stillicid. de seru. urban. prad.* Et non mirandū, si dominus Thomasius vir præclarissimi ingenij in ea errauit, & propterea cauendum ab huiusmodi actibus publicis de quolibet: quia sunt periculosi, maxime quando quis vult ponere falcem in messera alienam, contra id quod scriptum est, in l. *habetur*. 6. q. 3. c. 1. & in c. *venerabilem extr. de elect.* & in Clem. *pastoral.* §. *rursus in fi. de iud.*

Sexta est quæstio, * si quis habet 6 seruitutem c. stillicidij sibi debitam, & 3 sublatum ædificium, siue corrui, ex quo stillicidium, cadit, an per hoc intelligatur extincta in totum cum effectu seruitus stillicidij? & dic quod non: quia remanet in habitu & ideo si ædificium reponatur cum stillicidio, idem ædificium esse censetur, quantum ad seruientes reales, puta stillicidij: licet non quantum ad personales, ut est text. in l. *seruitutes qua in superficie*. §. *si sublatum. de seru. urb. prad.* Et intellige, quod per istam reedificationem seruitus stillicidij non erit eadem verè, quæ primo erat, sed restituitur ipso iure, ut est tex. in d. §. *si sublatum. versic. pars.* Sed non est ira in reali quæ restituitur: & hoc probatur ex textu ibi dum dicit, ut idem intelligatur eæ verbum fictionis, ut ex text. in lege quandoque de acquirenda hereditate

ditate & l. qui à seruo. de act. & oblig. & habetur per Bart. in l. 1. in princip. de no. oper. nunc. per Bald. in l. quoniam. de his qui not. infam. & hoc etiam probatur in leg. si te. de seruitut. urban. præd. & ista restitutio & fictio, quod intelligatur idem ædificium, quod vere non est, & eadem seruitus procedit propter utilitatem ædium: ut probatur in d. §. si sublatum ibi, utilitas exigit & ita not. ibi Angel. & Bald. in tit. de pace Constantia. in 4. col. ad fin. & intelligo utilitatem ædium, scilicet publicam, ut ibi ex quo sequitur, quod pro ista seruitute restituta, actio directa non competit sed utilis: quia non est vere illud idem ædificium, cui seruitus imposita est: ut est tex. cum gl. in ver. visus in d. leg. si testamento & not. gl. in d. §. si sublatum in prin. de quo dic. ut plene no. in l. inter stip. §. sacra. de verb. oblig. & ex hoc etiam sequitur illud, quod seruitus acquisita superficiæ, intelligitur acquisita etiam solo: quia non extinguitur destructa vel extincta superficie, secundum Pau. de Cast. in d. §. si sublatum quod intellige cum effectu, ut dixi, & de hoc dic. ut habetur in l. 3. de ser. sed Bene intelligitur extincta, ut dictum est, quod autem dixi seruitutem restitui reposito ædificio: intellige quando reponitur in eadem specie & qualitate: alias secus quia tunc non reputaretur nec intelligeretur idem ædificium, ut est tex. in d. l. seruientes §. si sublatum. & ratio est, quia illud quod differt in specie, vel qualitate, non potest dici idem in substantia, sed diuersum: secus si habeat in se plus vel minus, quia tunc est idem in substantia, ex quo eadem substantia manet, ut plene dixi supra in decima & ut quæst. prin. versic. & hac iura allegantur. & propterea non atten-

ditur mutatio partium, sicut in nostro corpore dicimus: ut. proponebatur. de ind. & d. §. si sublatum. inducitur ad quæstionem secundum Dd. quod licet destruat monasterium, non tamen eius privilegia destruantur: quando destruitur de facto, secus si de iure: ut per Innoc. Inc. & ex in immo. exir. de nou. oper. nunc. dic. ut ibi per eundem Innoc. in c. abbate in ult. col. de verb. sign. & per Bald. in d. tit. de pace Constantia. in 4. col. ubi etiam allegat dictum §. si sublatum & per Floren. in l. usufruct. quibus modis usufruct. amittitur. quæ omnia notanda sunt.

Septima quæstio est, vicinis meus habet seruitutem stillicidij auerrendi in aream meam, quod stillicidium protenditur super aream meam per duos pedes: an ego possim edificare in area ubi casitate cæpit stillicidium. & in hoc text. videntur esse contrarij. Nam text. in d. l. seruientes qua in superficie. §. si seruitus. dixit expresse quod non, & text. in eodem l. §. final. in fin. videtur dicere contrarium: sed gloss. in d. §. si seruitus. soluit, dicens quod edificare non possum, si nolo recipere stillicidium. & ita loquitur ille, §. si seruitus. Sed si stillicidium recipere volo, tunc edificare possum, & ita loquitur d. §. final. in fin. Et ex hoc concluditur, quod dominus prædij debentis seruitutem stillicidij, potest edificare, dummodo stillicidium, seu seruitutem stillicidij debitam non impediat, immo eam recipiat, & ita communiter Dd. transire videntur cum illa gloss. Ego autem aliter intelligo illa iura: nam text. in d. §. si seruitus adi. dicit quod si ædi imposita est seruitus stillicidij non licet domino areæ seruientis edificare, ubi casitate cæpisset stillicidium. Item in §. fin. eiusdem l. qui inci-

pit. qui area in princ. idem dicit videl. quod ille qui vult ædificare in area, in qua stillicidium cadit, potest ædificium perducere usque ad eum locum unde stillicidium cadit, & sic in hoc concordant, & intelligo duos text. quod qui debet seruitutem stillicidij. nullo modo possit ædificare in area, vbi casitare incipit stillicidium seu vbi stillicidium cadit, etiamsi ædificando vellem stillicidium recipere, quia qualitas muratur, & loci qualitas seruitutem debentis inspicitur, facit ac hoc quod dixi in q. preced. & hoc aperte probatur per text. in d. §. fin. propter dictionem, sed & si, ibi positam, quæ diuersificat in facto & in iure, vt in l. sed & si lege, in pr. ff. de peti. har. & not. in l. qui vsum fruct. de verbor. oblig. & in c. sollicitudinem, in fin. de appellatio. & ideo cum in fine ibi dicat, quod possit ædificari, dum tamen stillicidium recte recipiatur, præsupponitur quod secus sit in casu præcedenti: alias dictio sed & si, ibi posita diuersificat principium à fine quod dicendum non est, & aduertendum est, quod dicunt illa iura, nisi casitare caput, seu stillicidium cadit: quia per hoc apaaret, quod non debet inspicere protectum tignorum stillicidij: sed locus in quocadit aqua, sine vltra siue citra vt etiam probatur in l. fin. §. fin. ibi, stillicidij rigor. de seru. urban. prædio, in §. autem fina. leg. seruientes in fin. qui pro contratio allegatur ponitur alius casus diuersus videlicet quod si in meo ædificio cadit stillicidium vicini, supra mihi ædificare conceditur, dummodo stillicidium recte recipiatur nam ibi erat ædificatum: & facilius extollitur id quod est ædificatum, quam non ædificatum: argum. eius quod dicitur in simili, quod in habentibus symbolum facilius est

transitus: vt not. in l. si non sortem §. ff. centum, de condit. indeb. facit etiam quod habetur in l. si vult §. pactus ne peteret versicul. & in specie de pact. quod ille §. final. ita debeat intelligi, patet manifeste ex dictione, sed & si, ibi posita; vt supra dixi, quod bene not. quia licet Doct. videantur aliter intelligere, & non aliter declarata, tamen puto hunc esse verum intellectum illorum iurum & adde quod dicam in quest. sequen.

Octaua questio est, * quid sit stillicidium, cui debetur seruitus auertendi in aream vicini, procedit vltra parietem super aream vicini per medium pedem & casitat area vicini etiam per medium pedem, vel circas an vicinus possit ædificare in illa area usque ad illum locum, vbi casitat: & sic usque ad medium pedem prope murum domini prædij dominantis? & videtur quod sic, per text. in d. l. seru. §. si seruientus & §. fin. in prin. de seru. urb. præd. vbi videtur esse text. in l. finitum reg. quæ videtur esse lex Græca quæ incipit, si quis septem quæ dicit, si quis vult ædificare murum prope fundum vicini, septem derelinquat, de cuius intellectu dicā infra de pariete sine muro. Ego puto, quod dictus §. si seruientus & §. fin. debeant intelligi & limitari secundum l. fin. præallegatam, & e contra d. l. fin. debeat intelligi secundum d. §. videlicet quod si stillicidium protendit se nisi per medium pedem non possit ædificari per vicinum usque ad illum medium pedem etiamsi aqua vltra non casitaret, quia esset contra d. l. fina fin. regun. non enim esset æquum, quod dominus fundi debentis stillicidium sustinere, esset melioris conditionis quam ille, qui nullam debet seruitutem in fundo suo: & ideo si ille qui habet fundum suum

suum liberum, non potest ædificare murum, nisi distet à regione vicini per pedem, vel si vult ædificare domum per duos pedes, *ut d.l. fin.* multo magis deberet distare ille, cuius prædium debet seruitutem stillicidij recipiendi, debet ergo hoc casu distare ædificans murum per pedem, vel domum per duos, non à regione vicini, id est non à termino fundi vicini, sed à solo, quatenus protenditur stillicidium, & casitat, vnde si stillicidium protenderetur versus aream, vel hortum ædificantis, & casitaret, puta per tres pedes, qui relinquuntur, *propter d.l. seruitutes, §. si seruitus, & §. final. in princ. de seru. urban. præd.* etiam relinquere vnum alium pedem: & sic quatuor pedes in totum, à fundo conuicini, vel si vult ædificare domum, debet relinquere duos pedes: & sic hoc casu quinque in totum, & idem dicas in sim. & ita alias obtinui in quadam causa Veronæ contra quemdam Episcopum de Nica. Sola & ita fuit iudicatum ex consilio trium doctissimorum Iurisperitorum: quod no. quia fuit consideratio mea, credo quod sit verissima: maximè intelligendo, quod quatenus rigor stillicidij portendit se super fundo vicini, eatenus terrenum seu solum inferius sit domini prædij dominantis, *ut videtur esse casus in leg. Olympico. §. fin. de seruis. urban. præd. de quo dicam in sequenti q.* Nam hoc casu non haberet dubium, *d.l. fin. reg.* Sed ut dixi, etiam illud terrenum esset domini fundi seruientis: puto esse idem dicendum, per ea quæ supra dixi, & quia ita fuit, quod singulariter tene menti.

9 Nona * quæst. conuenienter sequitur, si vicinus meus habet stillicidium domus suæ cadens in fundo, vel horto meo, vel in area extra murum domus

suæ, verbi gratia, per duos pedes, an fundus, vel area eatenus, quatenus se protendat rigor stillicidij, sic vicini, vel mei, & videtur quod sit vicini, cuius est stillicidium superius per *l. si §. fin. de seruit. urb. præd.* per quem text. ibi dicit Flor. quod stillicidia supra domum de iure demonstrat, quantum sit proprietas loci inferioris, & idem dicit ibi Bart. videlicet quod stillicidia quæ sunt superius, videntur quodammodo significare proprietatem loci inferioris, & idem videtur velle Bal. *in cons. suo 22.* quod incipit, statuto caueretur, quod tenens ar. ma in domo. Sed si est illud verum, debet limitari, nisi constaret vicinum meum habere seruitutem stillicidij, quia tunc appateret quod istud stillicidium haberet, non propter dominium soli, quod est inferius, sed propter seruitutem appositam: quæ seruitus non extendetur ad dominium soli inferioris, & hoc probatur in *l. seruitutes, de seruis. urb. præd. §. stillicidium, ver. eadem causa ibi,* quia in nostro magis incipit cadere, & *§. si seruitus, ibi,* domino seruientis areæ, *de seru. urban. præd.* Item esset limitandum, nisi stillicidium fiat supra viam publicam, vel loco publico: quia locus inferior sub stillicidio, non efficitur domini stillicidij, posset tamen aliquid poni vsque ad stillicidium, *ut d.l. final. §. 1. de seru. urb. præd.* quam quidam intelligunt, in hoc tamen communiter seruanda esset consuetudo loci, per *l. an in totum Codic. de adif. prinat.* & adde quod dicam infra de claustro, vel conclauis, & porticu.

Sed * nunquid in dubio habens antiquum stillicidium supra aream, vel domum meam, præsumatur habere iure seruitutis, vel iure domini, ex eo quod solum inferius pro rigore stillicidij

stillicidij dicatur suum? Credo esse considerandum quis possideat locum, qui est sub stillicidio. Nam si ego dominus areæ possideo illum locum inferiorem: puta si est hortus ipsum ibi colo, & arbores habeo, vel retineo res meas sub stillicidio, & præsumatur tunc vicinus habere stillicidium iure seruitutis tantum, & locum inferiorem esse meum. Aduerte tamen, quia nemini licet ædificare subtus grundaria, quatenus rigor stillicidij, & tignorum ex certa via descendit, si stillicidij castratio impediri possit, *ut d. l. fin. §. fin. & ibi hoc not. Angel. & Dd. de seruit. urb. præd.* Si vero vicinus, qui habet stillicidium, possideret locum inferiorem sub stillicidio, tunc præsumam non iure seruitutis, quia stillicidium ad hoc non tendit: sed quia solum quod est sub stillicidio, suum, est; nisi illa possessio esset iure familiaritatis, *ut ff. de acq. poss. l. iure familiaritatis*, & ideo in hoc potest esse cautus dominus areæ, ut stet in possessione etiam illius partis areæ, vel horti, quæ est sub stillicidio vicini, & ita alias consului cum dam amico. Sed si neuter possideat, quia locus est sterilis, vel aquosus, vel aliter inutilis: & tunc distingue, aut tempore quo fuit factum istud stillicidium, domus, vel area mea, & domus vicini erant diuersarum personarum, vel iurium, aut eiusdem personæ, vel iuris. Primo casu, quando erant diuersarum personarum, & tunc illo tempore erat tota domus mea, vel autorum meorum, & non licebat vicino immittere stillicidium, *ut not. l. alius C. de seruit.* & ideo si immisit videatur immisisse potius iure seruitutis, quam domini, nisi aliter probetur. Nec est aliter credendum, quod ego, vel autor meus voluerim faciendo immittere stillici-

dium etiam sibi concedere solum. *argum. l. si mihi eo tempore 20. de seruit. rust. præd.* quia actus agentium non debent operari ultra intentionem eorum, *l. non omnis in princ. ff. si cert. petat.* Secundo casu, quando erat vnus personæ tantum, sicut sæpè contingit, quando vnus habet amplam domum, facit stillicidia vnus partis domus cadere super alia parte: & postea legat, vel vendit vnā partem de illa domo, vel si plures sunt fratres habentes domum: & postea eam diuidunt inter se, & vni euenit vna pars domus, quæ habet stillicidium, & alteri alia pars, quæ habet aream sub stillicidio: & tunc dicidem, quod videtur esse imposita seruitus vendendo, e legando, vel diuidendo, ut sustineat onera permanentia: & quæ tunc tempore diuisionis, vel legati, vel venditionis sustinebat, *ut l. quod conclauis de damn. infect. & not. Bartol. in l. 1. circa fin. de seruit. lega. & habetur per Dd. in d. l. quod conclauis*, & ex hoc concludi potest ad multas q. nunquid sit licitum facere ponticellum, vel casellum necessarium, vel tubam siue cuppam camini in dicto muro, quatenus se extendit rigor stillicidij, vel facere fenestram, vel foueam, sive ferratam in area mea. Quia si solum, quod est sub stillicidio, esset domini stillicidij, tunc potest fieri tanquam in suo, *l. alius, C. de seruit. ubi non.* De his tamen plenius dicam in specie ista super domo per me figurata.

Decima, & vltima * quæstio est, si domus tua debet domui meæ duas seruitutes: vnā me alterius tolleretur, aliam, ut stillicidium ædificiorum meorum recipere deberet: & tibi concessero ius esse inuito me alterius tollere ædificia tua, & sic remiseram tibi seruitutem alterius non tollendi: an per hoc

hoc videat tibi cōcessisse, vt possis tol-
lere quantumcumque visita quod etiā
tenearis recipere stillicidia mea ?
Et dices, quod non quia illa concessio
seu immissio intelligitur, dummodo
recipias illam seruitutem stillicidio-
rum meorum, *vt est casus in leg. si do-
mus de ser. urb. præd.* est ratio, quia illæ
seruitutes sunt diuersæ & separata: vn-
de renunciando, vni alteri renunciassse
non videtur: & ideo si seruitutis re-
tentæ habeo adhuc ius prohibendi, &
ad hoc semper allegatur *d. l. si domus.*
quod intellige, quod vna remissa, al-
tera necessario non intelligitur esse re-
missa quia est penitus diuersa, vt est in
casu proposito, secus si vna remissa,
necessario intelligeretur remissa alia.
Exemplum in casu è conuerso, si est re-
missa seruitus stillicidij non recipien-
di: nam licet hoc casu videatur esse
remissa seruitus altius non tollendi,
vt nos gloss. in d. l. si domus quam Dd.
sequuntur & pro hoc *l. si mihi eodem
tempore de ser. rust. præd. & est text.
in leg. sed interdum de aqua plu. ar. &
facit leg. 2. de iurisd. omn. iud. cum
simil. & dic. leg. si domus.* allegatur,
quod quando sunt iura diuersa, & in-
uicem non depend. ntia, licet tolla-
tur vnum, tamen alterum non tolli-
tur, pro hoc dic. *leg. sed interdum. sed si
dependerent ad inuicem*, secus, vt vult
gloss. in dic. *leg. domus* qua est not. &
pro hoc *leg. nec in §. 1. de acq. hered.*
vbi repudiata hereditate ab intestato,
ex testamento repudiata videtur, si-
ne qua repudiatione prima stare non
posset, vt ibi, & *l. illud eod. titul.*
Item allegatur ad alias q. quas ibi per
Bal. & Arg. & Dd. Sed contra præ-
dicta videtur esse text. in *l. si stillicidij
querad. ser. amir.* vbi dicitur: quod
si stillicidij ius habeam in aem riam:
& permiserim tibi ius in ea adifi-

candi, ius stillicidij immitendi amit-
to. Sed soluo, quod in *d. l. si domus
de ser. urb. præd.* erant duæ seruitu-
tes: ideo vna remissa, altera non tol-
litur: quia potest operari in illa remis-
sa, *vt supra declarauimus*, sed in illa *l. si
stillicidij.* erat vna seruitus tantum: &
ideo ad hoc, vt promissio vel con-
cessio ædificandi in area postea facta
aliquid operetur, illa seruitus stillici-
dij quæ sola erat, intelligitur esse re-
missa, & prædictis adde quæ dicam in-
fra de stillicidio siue tecto.

A D D I T I O.

- a *Domum.* Domus sumitur multis
modis. Vide *Corneum conf. 198. in 3.
vol. & in 4. vol. conf. 41.*
b *Paries seu murus.* Murus seu pa-
ries inter binas aedes an & quando
pro diuiso & indiuiso communis inter
vicinos dicatur, vide *Corn. conf. 184. in-
cipit. licet. in 1. vol.*
c *Habet seru.* Adde *Corne. conf. 74 per
torum & conf. 191. & conf. 193. in 3.
volum.*
d *Vicinus* Adde *Corn. conf. 127. in 1.
vol. & Alex. 3. vol. conf. 57. in pen. col.
§. locus autem & in 3. vol.* Qui dicantur
vicini, & quomodo accipiantur,
*conf. 22. in 2. col. & in 2. vol. conf. 179 per
torum.*
e *Vendendo* Si quis vendit rem cum
seruitute, vtrum & quando & intel-
ligatur de seruitute præfenti, & quan-
do de futura. *Alex. consil. 28. in 3.
colum. in princip. in 1. vol. & conf. 120.
in 2. col.*
f *Foncam.* Fonea quæ dicatur, adde
Corn. in 4. vol. conf. 28.

CAPVT XXIX.

De Seruitutibus stillicidij non auertendi.

1. Stillicidij auertendi seruitus quomodo intelligatur.
2. Stillicidium si in aliqua parte fractum esset puta eius canale: per quod aqua ducitur, vel regula rupta esset, quis reficere teneatur, & cuius expensis.

Postquam de seruitute affirmatiua stillicidij auertendi diximus: consequens est ut de alia seruitute negatiua stillicidij non auertendi, aliqua breuiter videamus.

1. Et in * primis sciendum est, quod ista seruitus non auertendi intelligitur quod ille qui habet stillicidium suum super domum meam, non possit auertere ipsum ad domum suam, ita, quod non cadat in meam, & sic est seruitus passiuæ ex parte stillicidium habentis: si de necessitate diuertere ipsum non potest in domum suam, & dicitur esse seruitus actiua ex parte eius, in cuius domum cadit. Sed contra hoc opponitur quia imo videtur quod ista non sit seruitus passiuæ ex parte habentis stillicidium, nec actiua ex parte alterius, imo totum e contra. Nam quod totum stillicidium tuum cadat in domum meam regulariter est tibi utile, & mihi damnosum: ut dixi in precedenti seruitute. Et ego in cuius domo stillicidium cadit, seruitutem pati dicor. Idem non videtur posse dici, quod sit seruitus mihi debita, ex quo non interest mea, imo est mihi damnosum, ut dixi in l. quoties in princip. de seru.

Sed responde, quod hoc debet intelligi, quando esset mihi utile, quod aqua stillicidij tui cadat in domo vel curia mea, puta propter cisternam meam quæ repleti debet ex aqua tui recti, & hoc modo intelligit istam seruitutem, glo. in l. 1. in ver. & efficiendi. in fin. de seru. urb. prad. quam Dd. ibi sequuntur. Item posset poni exemplum, si haberem hortum magnum cum domo coniunctum vel prata sitientia, & interest mea quod aqua stillicidij vicini cadat in domum meam causa eam ducendi ad hortum vel pratum irrigandum & idem dicas, & facit ad hoc quod dixi supra de seruitute alterius tollendi. post princ. Et ex his not. quod ut quis sit obligatus tenere stillicidium suum, ut cadat in domum meam, quia mihi expedit propter aquam cisternæ meæ, vel propter hortum, vel prata mea irriganda, dicitur esse seruitus stillicidij non auertendi, ut etiam supra in prin. declarauimus.

2. Circa * istam seruitutem dubitari posset, si stillicidium esset fractum in aliqua parte, puta eius canale, quod aqua ducitur vel regulæ ruptæ quis teneatur reficere, & cuius expensis? Dic quod ille, cuius est stillicidium debet, prout probatur in l. & si forte. §. etiam si seruit vend. & in l. eum debere columnam de seru. urban. prad. Sed nunquid stillicidij dominus poterit cogi per eum in cuius domum casuat, ad ipsum reficiendum? Dicas quod sic, ad eum modum, quo erat tempore seruitutis impositæ, per text. in d. §. etiam ubi est casus nota. Item nunquid si totum stillicidium corrui, an possit ille, qui est dominus stillicidij cogi ad reponendum, seu iterum faciendum dictum stillicidium, ad eum modum, quo erat tempore seruitutis impositæ, ita quod aqua ex eo possit in

in domum meam castitare, sicut prius
expensis suis ^a dicas quod sic, *text.*
^a *est* *nor. in l. eum debere columnam in*
fin. de seru. urb. præd. Hæc de serui-
tute stillicidij non auertendi dixisse
sufficiat.

A D D I T I O.

^a *Expensis suis. Adde Corneum conf.*
137. quod incip. primum, & conf. 243.
incip. Videtur in 2. volum. & quod iusta
causa excuset ab expensis. Alex. in 2.
vol. conf. 37. in ult. conf.

C A P V T X X X.

De seruitute tigni immittendi.

- 1 *Tigni appellatione quid veniat.*
- 2 *Tignum in vicini fundo immittere,*
an licitum sit.
- 3 *Tignum si per aliquem in fundo meo:*
& sic alieno immittatur, an il-
lud propria auctoritate tollere, vel
incidere possim.
- 4 *Tigna an quis in muro, vel pariete*
communi immittere possit.
- 5 *Murum, seu parietem proprium, si*
qui iuxta ades, vel domus sui vici-
ni habuit, & passus fuit, quod vi-
cinus posuerit in eo muro aliqua
tigna tacite, & nihil dicendo, vel
dicendo. Concedo, quo hac tigna in
muro meo immittere possis, an ille
vicinus poterit, ne domino inuito
alia noua tigna immittere.
- 6 *Tigna supponere, vel surrogare, an*
aliquis possit.
- 7 *Vicinus, an possit immittere tigna in*
alterius vicini muro tangendo ip-
sium murum, vel an possit impo-
nere non tangendo murum alie-

num, sed protendendo supra lo-
cum alienum, vel communem, vel
publicum.

- 8 *Tigna immissa in muro meo proprio,*
vel communi, vel etiam in publico
vel etiam protendentia in meo,
vel communi, vel publico, an lici-
tam sit auctoritate propria enelle-
re, vel destruere.
- 9 *Edificatum quicquid est in meo, &*
per me possesso, solo modo cedit.
- 10 *Murus vel sepes si fiat per extra-*
neum in fundo domini, in quo ser-
uitutem non habeam, & propter
hoc ego illa seruitute uti impediar
an possim illum murum rumpere,
& deponere, vel sepem propria
auctoritate destruere.
- 11 *Persona ecclesiastica, vel etiam se-*
cularis si pro beneficiorum alicui
Ecclesia collatorum recognitione
certum annum sensum, vel hospi-
cium sibi reseruauit, & ipso venien-
te non recipiatur, an domum pro-
pria auctoritate ingredi liceat, &
intrandi causa, ostia vel fenestras
domus rumpere.
- 12 *Ciuitatum qua superiorem non re-*
cognoscunt, ut est ciuitas Venetia-
rum, & Florentia, si una bona alie-
rius occuparit, illa per vim recu-
perare potest.
- 13 *Edificet si quispiam, vel dimittat,*
vel protendat tignum in alienum
vel publicum qua actione conne-
niri poterit.

Quinta est seruitus tigni immit-
tendi in parietem vicini.

Pro * cuius declaratione primò
sciendum est, quod appellatione ti-
gni in l. 12. tab. omne materie genus
significabatur, ex qua ædificia fiunt,
ut est text. in l. tigni. de verb. sign. & l.

L 2

adeo

adco. §. cum in suo ad fin. de ac. rer. dom.
 & In sit. de rer. diuis. §. cum in suo solo.
 & ita omnis materia tigni appellatione
 continetur, ut est text. in l. tigni.
 in princip. ad exhibendum. & regulas,
 & lapides, & camenta, & calcem, &
 arenam, & sic qua sunt ædificiis uti-
 lia, appellatione tigni contineri con-
 stat, ut leg. 1. §. tigni autem de sig. in-
 iur. facit l. ferri. §. fabros, de verb.
 sig. sed & in vineis tigni appellatione
 omnia vineis necessaria continentur:
 puta perticæ, pedamenta, ut est text. in
 d. l. 1. in fin. & pali etiam veniunt, qui
 in numero materie tedigendæ sunt si-
 cut perticæ, l. pali de legat. 3. Tigna
 autem à regendo dicta sunt, ut dixi
 text. in d. §. tigni.

2 Secundo * videndum est an sit lici-
 tum immittere tignum in fundo vici-
 ni. Et regulariter dicatur quod non, ni-
 si sit imposita seruitus, ut l. quemad. §. si
 protectum ad l. Aquil. & ibi per omnes
 Dd. & l. si vicem, §. si ad ianuam, & ibi
 Bar. quod vi, aut clam, & l. sed si inter
 me. in prin. de ser. urb. prad. nam non
 debet quis regulariter in alieno ali-
 quid facere, ut l. quosdam C. de metal.
 & me lib. 1. 1. & not. gloss. in d. §. si
 protectum.

3 Tertiò quæritur, * quid si per ali-
 quem immittitur tignum in fundo
 meo, & sic alieno, an possum illud
 propria autoritate a tollere, vel inci-
 dere, & intelligo in fundo, id est, tan-
 gendo ipsum, leg. 1. §. in flumine de
 flumi. l. 1. qui. §. 1. in l. 1. l. 2. de relig.
 ubi probatur, quod dictio, In, re-
 quirat actum. Et videtur, quod non,
 quia regulariter nemo debet sibi ius
 dicere propria autoritate, nec facere,
 l. 1. Cod. ne quis in sua caus. & l. extat.
 quod met. caus. Item quia est in qui-
 busdam casibus speciale, ut liceat pro-
 pria autoritate vindicare, l. 1. & 2.

Cod. quando lib. uni sine iud. se vin. er-
 go in aliis videtur esse contra ius com-
 mune, l. ius singulari, & l. quod ve-
 rò de leg. Sed dicas contrarium, ut
 est casus in terminis, & not. gloss. in l.
 quemad. §. si protectum in final. ad l.
 Aquil. & ibi hoc notant Dd. & in l. si
 vitem, §. qui ad ianuam, & ibi hoc tenet.
 Bar. quod vi aut clam. & idem Bar-
 tol. in l. 1. §. interdictum vi poss. quibus
 adde omninò quæ dicam plenius in-
 fra in 6. quæst.

Quartò quæritur, * an tigna quis
 possit immittere in muro, seu pariete
 communi? Et videtur quod non, quia
 in re communi potior est conditio
 prohibentis, l. Sabinus communi diuid.
 l. an vnus si ser. vend. In contrarium
 videtur text. in l. in re communi ibi, ne-
 que prohibemus, de seru. rust. prad. & in
 l. quod dictum, eod. tit. Tu dic, aut lo-
 quimur de antiquis tignis, quæ primo
 inerant, & non est dubium, quod poni
 possunt, secundum Ang. in leg. quidam
 Iberus in final. 3. colum. vers. similiter
 restat videre, de seru. urb. prad. quia
 nihil innouatur, nec fit contra ius
 societatis, & idem quando alia tigna
 eiusdem communis in locum aliorum
 tignorum supponerentur: quia surro-
 gatum sapit naturam eius, in cuius lo-
 cum surrogatus l. eum §. qui iniuria-
 rum, si quis cau. & hæc etiam pro-
 bantur, in l. seruientes, que in superfi-
 cie. in princip. de ser. urb. prad. in l. 1.
 l. cum eum debere eol. in fin. eod. tit. Cir-
 ca quod adde quæ dicam in seq. q. in
 simili. Aut loquimur de nouis tignis
 immittendis: & intelligo etiam in
 aliis partibus muri, quam in illis, in
 quibus erant tigna antiqua, & tunc
 aut paries communis est communiter
 quæsitus, ut sustineat onera vtriusque
 & potest immittere vnus socius altero
 inuito, ut ex tex. in l. si ades cum gloss.
 communi

communi diuid. & no. glo. magna circa
 princ. ibi, item fallit, quando ob hoc
 ipsam, in leg. Sabinus, eod. titul. quæ
 vult, quod socius potest vti re com-
 mani ad vsum destinatum, etiam in vi-
 tio altero socio: quando ob hoc ipsum
 vt tale opus fiat, est in communi quæ-
 sita. Item si ita quæsitus non sit, dum-
 modo sit destinatus paries ad susten-
 tandum onera vtriusque, & permissio-
 nem talium tignorū non noceat pa-
 rieti, neque vicino, eo quod aptus est
 ad onera supportanda: alias secus, dist.
 l. si ædes & l. cum duobus §. Mela pro-
 so. & melius probatur, in l. cuius adi-
 ficium, de seruit. urba. prædio. & in l.
 in pariete. cum se. de dam. infect. &
 not. per Dyn. in regul. in re communi.
 in 6. & per Ang. in dist. l. quidam lbe-
 rus, & quod dixi, quando paries est
 aptus ad onera supportanda, vt possit
 vnus socius tigna immittere: intel-
 ligo non iure seruitutis, sed iure com-
 munionis: habetur in dictis iuribus,
 & vt in l. parietem de seru. urba. præd.
 & not. gloss. in d. l. si ædes, & in d. l.
 Sabinus, & Angel. in d. l. quidam lbe-
 rus. aut communis paries non est
 aptus dictis oneribus ferendis, nec ad
 ea ferenda quæsitus: sed fortè dele-
 ctatione lociorum, quia vnusquisque
 ex parte sua habet clausum pro secu-
 lari capella: vt quotidie videmus in
 cappellis magnorum vicorum: & tunc
 non est licitum noua tigna mittere,
 per quæ pictorē destrui possent, aut de-
 lectatio socij dominij, d. l. Sabinus cum
 glo. communi diuid. non tamen hæc in-
 telligas in eo qui ex pariete suo parie-
 tem fregisset, vt vellet in ea parte mit-
 tere tigna, quia negari non potest, ex
 quo paries ad onera ferenda deputatus
 est, vt d. l. quidam lberus §. parietem &
 ita Ange. not. ibi in pr. d. l. in pen. col. in
 fin. quod no.

Quinid, * quis habet murum, seu
 parietem proprium iuxta ædes, seu do-
 mum sui vicini: & passus est, quod
 vicinus posuerit in eo muro aliqua
 tigna tacitè, nihil dicendo, vel dicen-
 do, Concedo tibi b quod hæc tigna
 mittere possis in muro meo, an ille vi-
 cinus poterit domino invito immitt-
 ere alia noua tigna? dic quod non, est
 casus nota, in l. si cum meus in princip.
 si seruit. vend. & idem dico si pas-
 sus sum facere fenestram eo modo, quo
 est: qui aliam, vel alias invito me
 domino facere non potest, eadem ra-
 tione, imo etiam non poterit detra-
 hendo tigna primò concessa alia sup-
 ponere: quia sufficit, si cui vel in pau-
 cis. & c. vt C. de neg. gest. l. tutori. secun-
 dum gl. valde not. in d. l. si cum meus.
 in princip. in versicul. noua. & idem
 de fenestra, quod est valde not. secus
 si dominus dixisset: Concedo tibi ser-
 uitutem tigni immittendi, vel fene-
 stram faciendi, non addendo nume-
 rum: quia tunc posset quæcunque ti-
 gna, & fenestras quot voluerit facere,
 vt dicit gl. not. in l. si cum meus in princ.
 in verb. noua. præallegato. Sed dom.
 Paul. de Cast. ibi videtur tenere con-
 trarium, videlicet quod ibi non vult
 augere numerum, sed vult in loco ve-
 terum tignorū alia substituere, quod
 potest, quia alia reputantur, vt l. fi-
 lia. de cond. & demonstr. in §. Titia, &
 in l. si donatio. §. si sponsus de dona.
 inter virum. Ego autem nil ista puto:
 plenius sic esse distinguendum. Aut
 ego promisi promittendo, vel conce-
 dendo: aut non promisi, vel concessi,
 vt tu possis mittere tignum in muro
 meo. Primo casu principali, aut pro-
 missio est facta de certo, & speciali ti-
 gno: aut generaliter de omnibus ti-
 gnis, aut specialiter. Primo casu quan-
 do promissio est facta de certo, &

speciali tigno: & tunc iterum distingue. Aut promisi, seu concessi, quod tu non possis mittere nisi vnum tignum tale, & quod non possis imponere aliud, vel eius loco supponere, vel subrogare: tunc non habet dubium, quod seruitus est limitata ad illud tantum tignum: & sic nec in alio loco, nec etiam in illo eodem poni poterit, quia limitata dispositio limitatum parit, siue producit effectum, *ut in l. agris de acquirend. rerum dom.* Aut promisi seu concessi, quod tu possis imponere tale tignum tantum in muro meo sine prohibitione alterius, expressa causa, & tunc iterum subdistingue. Aut est expressa causa, propter quam istud tignum imponi possit: aut non est. Si est expressa causa exemplum. Promitto, vel concedo tibi, quod possis imponere tale tignum in domo mea, causa domus & tuæ sustentandæ, & tecti: & tunc teneo, quod videatur imposita seruitus illius tigni tantum in eodem loco, *per d. l. si cum meus in princ. si seru. vend.* non quod possit aliud supponere, seu obligare in eodem loco, donec durat domus, vel tectum, & non ultra, nec ob aliam causam; quia finita causa concessionis, vel privilegij, finitur ipsa concessio, vel privilegium, *ut l. Titia §. usufras, & vide quid ibi not. Bart. de l. 2.* & ideo si tibi concessi imponere tignum, vel tigna in domo mea, vel muro causa ædificandi domum tuam, puta pro armatura, quæ machina dicitur: & tunc ædificata domo tua, non poteris unquam amplius dicta tigna, vel alia imponere. Et idem, si concessi, quod possis imponere tignum in muro causa sustinendi vites tuas: nam vite consummata, seruitus extinguitur, & idem dicas in sim. scilicet, si propter tectum sustinendum, licet tectum cor-

ruat, tamen poterit tectum reficere: quia debetur in eodem loco tantum eadem seruitus tigni, quia reputatur esse idem tectum, *ut est text. in l. seruitutes, quæ in superficie, §. si sublatum. de seru. urban. prad.* de quo dic, *ut plenè dixi, de seru. stillicidij auerrendi in 6. q.* & idem dicendum est in domo: quia destructo tecto, & pariete, poterit iterum reficere, & debetur eadem seruitus, quia reputabitur eadem domus, ex qua remansit primum solum, quod est maxima pars domus, *ut est text. cum gloss. in d. §. si sublatum.* Sed si causa propter quam conceditur tigni immissio, non est expressa, sed ego concedens sciebam, ex qua causa velles tignum immittere: & tunc dicendum est idem, ut in casu precedenti, videlicet quod causa tacita est consideranda, si durat, vel non: quia tacitum, & expressum in hoc æquiparantur, *l. cum quid si cert. peti.* Si autem non appareret, quod ego scierim ob quam causam volebas tigna immittere: tunc si postquam ædificasti, & tignum imposuisti: puta causa domus tuæ sustentandæ, & tecti, nec contradixi: & tunc concessisse videor, quod imposueris tignum ob illam causam, *argum. d. l. si cum meus in princ. ff. si seru. vend. coniuncta gloss. & not. in leg. quadam mulier. de rei vend.* Sed si nescivi, ob quam causam tignum imponere volebas in muro meo, & postquam scivi, contradixi, puta, quia ego permisi tibi, ut tigna imponeres in muro meo, & credens, quod tu velles imponere pro armatura causa ædificandi domum tuam, & non ut stent perpetuo: & tunc quid in debio? Dico, quod inspiciendum est, quod verisimilius est, aut quod in huiusmodi casibus plerumque fieri solet, *ut est text. in l. in obscuris 114. de reg. iur.*

Et

& ideo si illa concessio esset facta dato al quo pretio, ex illa quantitate poterit indicari an intellexerit quod tignum perpetuo remaneat, vel ad tempus, *argum gloss. not. in d. l. in obsecris, & in l. i. §. qui superficiem, in ver. agendo, in fin. de superficie. in l. semper in stipulationibus de regul. iur. & ibi not.* Sed ubi non apparet, quod sit verisimilius, vel quod plerumque fieri debet contra proferentem, hoc est contra eum, pro quo, & ad cuius utilitatem profertur, *l. veteribus, & ibi not. ff. de pact. & not. Bar. in sape de ver. sign. l.* Secundo casu quando est facta permissio generaliter de omnibus tignis & non habet dubium, quia verba generalia generaliter intelligi debent de omnibus & perpetuo, *l. i. §. generaliter de lega. præstan. & in l. in fraudem in fin. de test. mili. & 19. dist. si Romanorum, & habetur in cap. quoniam nemi de coningio leproforum* Tertio casu, quando concessio facta est simpliciter, aut est facta de tignis mittendi sine numero: & tunc teneas indistinctè, quod poterit quæcunque tigna imponere & sustinere, *ut supra dixi per gloss. in dist. l. si cum meus in princ. ver. nona. si servit. vend.* Aut est facta de numero vel de vno simpliciter exemplum Concedo quod tu possis imponere vnum vel duo tigna: & tunc numerum augere non potest, *casus est in dist. l. si cum meus, in princ.* Sed si non vult, augere numerum, sed supponere aut surrogare aliud vel alia eiusdem conditionis, & gloss. ibi tenet, quod non, per id quod dicitur, sufficit quod in paucis, *& c. perl. tutori. C. de nego. gest. Paul. de Castr. en dist. l. si cum meus, dixit contrarium, quia surrogatum, & c. ut supra dixi.* Ego puto, quod in hoc sit ascendum per omnia, sicut supra

dictum est in primo casu, videlicet ut consideretur causa expressa siue taceat, aut quod est verisimile, aut quod plerumque fieri solet, *ut in dubio sit iudicandum pro illo qui servitutem promissit.* Secundo casu principali, quando nullam promissionem seu concessionem feci, sed vicinus meus imposuit tunc vnum vel duo tigna in muro meo, & ego tacui: & tunc dicas, quod alia imponere non potest in alio loco eiusdem muri, vel alterius tigni, *text. est in dist. l. si cum meus, si servit. vend.*

Sed nunquid * aliud tignum supponere vel surrogare possit? & tunc 6 idem dicas, quod proxime dixi *in tertio casu præcedenti, in fin.* & ideo ex prædictis ta, qui vis complacere vicino tuo, quia forte frater vel amicus est, ut aliqua tigna imponere possit in muro tuo proprio, sis cautus ut fieri facias instrumentum, & in eo dicas, Concedo quod possis talia tantum tigna imponere in muro meo, & non alia vel quod vnam fenestram tantum, vel duas & non alias, vel aliter ut volueris, secundum ea quæ supra dicta sunt. Nam si instrumentum non fieret & aliqua tigna apparetent, verterentur dubitationes, de quibus supra dubitaretur, etiam si propter illa tigna murus esset communis: de quo vide quod dicam infra de pariete siue muro, ubi hoc examinabo: videlicet an tigna immissa faciant præsumi murum communem: an vero immissa sint tantum iure servientis: *ubi omnino vide.*

Sexto quæro, * quia dictum est: an 7 vicinus possit immittere tigna in muro alterius vicini & sic tangendo ipsum murum: vel an possit imponere non tangendo murum alienum, sed vel publicum supra locum alienum.

vel

vel communem, protendendo. Et breuiter de illo dicas, quod non, ut est casus. in l. quemadmodum. §. si protectum ad leg. Aquil. & leg. 1. de seru. urb. in. pr. ad in ver. protegendis & ibi Angel. de communi idem. l. si duo. §. Labeo vis poss. & ibi hoc not. Barthol. ubi dicit quod non licet facere profilium vel ponticellum super plateolam communem inter plures confortes de publico locotidem quia multo minus licet, ut ex text. infra d. l. fina in princ. ibi protegendis, de ser. titul. generali, de quibus omnibus dicas ut plene examinabo infra de ser. protegendis, & infra de ponticello & ponte.

8 Septimū queritur, an sit licitum propria auctoritate euellere, vel destruere tigna immixta in muro meo proprio vel communi, vel in publico, vel etiam protendentia in meo, vel communi, vel publico. Et de ista quæst. vide text. ibi Dd. in l. quemadmodum. §. si protectum ad leg. Aquil. & per text. & Bart. in l. si vitem §. qui ad ianuam quod vi aut clam. & in l. 1. §. interdum, in 15. colum. ff. vi poss. & in l. 1. de arbo. ceden. & in l. 1. & ibi per gloss. & Dd. C. de interd. & per Flor. in l. 1. §. 1. de seru. urb. in. pr. ad. & Ludo. Pon. in quodam suo singulari, quod incipit. numquid veniam pueniendus, ut per Innoc. & per Canonistas in c. 1. de immu. eccl. & vide quæ dixi circa 3. quæst. Distingue plenius & clarius vitra alios Doctos. & primo duos casus principales aut loquimur de tignis in mixtis, ita quod rem alienam tangerent: aut de protendentibus super alieno, ita quod non tangerent aliquem. Primo casu principali est distinguere. Aut mittuntur in loco alieno in totum, puta in meo proprio, aut in communi, aut iure seruitutem habente vel aliquid ius, aut in publico. Primo casu quan-

do mittitur vel ædificatur in alieno, quod est alterius proprium: & tunc aut ille qui est dominus, non possidet illud in quo tigna mixta sunt, & non potest propria auctoritate destruere ut not. Carr. in l. 1. §. nunciato circa pr. de not. ope. nun. & Flo. in l. 1. quemadmodum. §. si protectum ad leg. Aquil. Aut dominus possidet, & tunc aut possidet insolidum, aut pro parte. Si possidet insolidum, posset propria auctoritate incidere, vel destruere, & resistere contra impedimentum, nec acquiritur Prætoris seu iudicis adiutorio aliquomodo, ut est casus: quia ita debet intelligi in d. §. si protectum. & in l. sed si in ter me. in princ. secundum unam lect. glo. singularis de seru. urb. in. pr. ad. & in leg. si duo §. item videamus. & §. Labeo vis poss. & ibi hoc not. Bart. ind. l. 1. nunciato. circa princip. Et hoc operatur commodum possessionis, quia attribuit facultatem Domino possidenti posse resistere propria auctoritate: quod non esset si non possideret, secundum Flor. in d. §. si protectum facit ad hoc insti. de interd. & ideo si aliquis fabricaret murum, vel erigeret sepem, vel aliquid faceret in fundo meo proprio, ipsum tangendo propria auctoritate destruere, ac etiam puenire euellere.

Et ratio * est: quia illud quod est ædificatum in meo per me possessio, solo meo cedit, ut l. adeo. §. ex aduerso de acquir. rer. domi. & insti. de rer. domi. §. ex diuerso cum simil. & not. Innoc. in c. 1. ad fin. de immuni. eccl. & sic video destruere id quod meum est, & non alterius, & est ratio fundam. etalis, quam ponit Flor. in l. 1. ante fin. de ser. urb. in. pr. ad. nec per hoc possem accusari de violentia: vel perturbacione, quod notandum est: quia quotidie de f. flo. contingit. Et prædicta intellige, quando non solum dominus insolidum possidet:

fidet, ædificans non tenet, neque possidet: sed etiam quando ædificans erat detentor, & Dominus possidet: quia idem erit, videlicet, quod Dominus poterit propria autoritate destruere, *ut probatur in l. si servus. Codice quod cum eo. & ibi hoc not. Dd. & hoc idem tenet Bartol. in d. l. i. §. nunciatio. de no. ope. num.* idem etiam si ædificans possideret naturaliter, & Dominus civiliter: quia Dominus poterit autoritate propria similiter destruere, si indebitè ædificatum est, *ut l. usufructuarius novum testorium de usufruct. quod not. in l. 2. Codice de iur. emphyt.* Idem si sum Dominus, & possideo naturaliter tantum, alius qui ædificat tantum civiliter possideat, *secundum Bartol. in d. §. nunciatio.* Item prædicta intellige vera, etiam si ædificans in re communi immitteret in alium locum proprium socij, quia socius cuius est locus in quo ædificatum vel immissum est, propria autoritate destruere posset: *ut est casus singul. in l. sed si inter me, & te. in princip. ibi, aut rem perdere, secundum unam lect. gloss. de servit. urban. præd.* Item prædicta intellige non solum in Domino directo, sed etiam in Domino utili, sicut est emphyteuta, vel feudatarius, aut superficiarius: quoniam potest destruere propria autoritate propter ius suum utilis dominij, *argument. leg. & in pronunciali §. fin. de nou. oper. nunc. & tenet Bart. in d. §. nunciatio.* & prædicta omnia, dum dixi, quod quis possit destruere, vel evellere immissum in locum suum proprium, limita ut locum habeant in rebus profanis: secus in religiosis, & ideo non habet locum in sepulchro, puta si quis sepeliret corpus in sepulchro meo favore religionis, *ut text. in l. offa, in princip. de relig. & ibi not. per Bartol. in §. nunciatio.*

Item prædicta omnia limitantur, ut locum habeant in immisiss manu, seu opere artificiali: secus si non essent immissa opere artificiali, sed naturæ, sicut sunt radices ex natura crescentes, quæ immittuntur in tuo, quia non licet propria autoritate incidere, *ut habetur in l. i. Codice de interd. & not. Flor. in d. §. si protectum. de quo tamen dic, ut plenius dicam de arboribus.* Si verò Dominus in solidum non possidet, & tunc concludas, *ut dicam in casu proxime seq.* Secundo casu, quando immittuntur tigna, vel ædificatur in communi, & communiter per aliquos possessio, & tunc aut extraneus est ille qui immittit, vel ædificat, & tunc uni ex dominis licitum est propria autoritate destruere: *ut est casus singularis secundum unam lecturam, in d. l. sed si inter me, & te, in princip. de servit. urb. præd. ibi, aut rem perdere, secundum Ludouicum de Roma in d. suo singulari, & habes per Bart. in d. §. nunciatio. qui se remittit.* Aut est unus ex sociis, qui habent rem communem, qui ex propriis suis ædibus immittit tigna, vel ædificat in communes ædes suas, & meas: & tunc licitum est mihi propria auctoritate destruere: quia mihi soli actio competit contra socium, *pro hoc est text. valde not. in leg. sed si inter me, & te, in fin. princip. & ibi ita videtur tenere Bart. & etiam Flor.* quod ego etiam puto verum per text. dum dicit idem fiat, & sic vult, quod sit idem quod in casu præcedenti: licet Bartol. aliter dixerit, *in d. §. renunciatio.* ubi vult quod si ego, & ædificans communiter possidemus, non possum autoritate mea destruere: *per illum text. in d. l. sed si inter me, & te.* quia text. ibi dicit tunc mihi tecum est actio, facit L. Sabinus. communi diuid. Sed ego non intelligo sic illum text.

M

videlicet

videlicet quod solum sit mihi actio : & sic non possum propria auctoritate destruere : sed intelligo , quod ille text. velit dicere continuando ad præcedentia, videlicet quando socius immitte ex ædibus communibus inter me, & ipsum in ædes meas proprias, possum propria auctoritate destruere, *ut dicitur in princ. secundum unam lect.* postea subditur idem, quando ex ædibus suis propriis ædificat in communes nostras: quia possum ita destruere mea auctoritate propria : sicut in casu præcedenti, & hoc significant illa verba, idem fiat, & post eam subdit rationem huius, quia mihi Soli tecum est actio, quasi dicat, mea solum interest, & non alterius socij, & ideo mihi soli actio competit, si vellem eam intentare, sicut si ædificaret ex ædibus communibus in meas proprias: sed si volo possum eam destruere, sicut in casu præcedenti : & ita intellige illum text. Tertio casu quando ædificatur in fundo, seu in re mihi debente servitutem, aut aliquod ius, an possim propria auctoritate destruere? Et tunc distingue : aut tertius ædificat seu tigna immitte, & possum destruere procuratorio e nomine domini, si naturaliter possideam, *argument. l. 1. §. fin. de no. oper. nunc. & notat Bart. in d. §. nunciatio.*

10 Aut * volo destruere nomine proprio pro servitute, aut aliquo iure mihi competente, exemplum: Si fiat murus vel sepes per extraneum in fundū domini, in quo ego non habeo servitutem : & propter hoc ego impediar illa uti servitute: an possim illum murum rumpere, & deponere, vel sepem propria auctoritate destruere? & Innoc. format istam quæst. in c. 1. in fin. de immuni. Eccles. Et primo dicit quod non quia hoc solum licet Domino fundi,

& non usufructuario, quia non est dominus, *l. si civit. §. usufructuarius, & §. seq. de usufruct.* postea in fin. dicit, quod alij dicunt contra, sed primam partem videtur sequi Flor. in d. §. 1. in l. 1. ad fin. de servit. urban. prædior. quam puto veram: ex quo non sunt Domini, vel quasi, sed bene possent, nedum Dominus, sed etiam usufructuarius, & quilibet habens ius in re, impediens uti iure suo expellere: ac etiam agere possent, ut murus, vel tigna, vel sim. immissa tollantur, *l. si eo loco, & l. legi, si serv. vend.* secundum Flor. in d. l. 1. §. 1. & in d. l. quemadmodum. Paragrapho si proietum. ad l. Aq. & ea quæ supra dicta sunt in usufructuario, etiam habent locum in beneficiis, & iuribus Ecclesiasticis; pone exemplum.

Si persona* Ecclesiastica, vel etiam secularis, pro recognitione beneficiorum collatorum alicui Ecclesie reservavit sibi certum annuum censum, vel hospitium, quod de iure debetur. 18. q. 2. Eleutherius. & in c. quanto. de cens. & ipso veniente non recipitur, non licet domum ingredi propria auctoritate, & rumpere ostia, vel fenestras domus causa intrandi: ratio est, quia facere diceretur vim, & ius sibi dicere non licet regulariter. Sed si vult ingredi, & invenit aliquem sibi opponentem, tunc potest per violentiam illum expellere; & est ratio, quia eiicit personam sibi contradicentem uti possessione, & dicitur hoc modo possessionem defendere suam, & vim vi repellere, quod est licitum, *ut l. scientiam. §. qui cum alter. ad l. Aquil. & l. 1. Codice unde vi. & hoc not. per Innoc. singulariter in c. 1. de immuni. Eccl. & ibi per Canonistas, & per Flo. in l. 1. §. 1. de serv. urb. præd. quæ bene not. in pract. quia quotidie veniunt de*

de facto, & omnia quæ dixi supra, in primo, secundo, & tertio casu, quod quis non potest propria autoritate destruere vel euellere, intellige vera, quando potest haberi copia iudicis: sed si iudicis copia haberi non possit, tunc propria autoritate destruere possit, *ut l. nullius. C. de Iudais.*

12 Vnde * in istis ciuitatibus quæ superiorem non recognoscunt, sicut est ciuitas Venetiarum, & Florentiæ, si vna ciuitas occupauit bona alterius, potest illa per vim recuperare, quia iudicis non est copia, *ita singulariter dicit Bart. in l. si alius, §. bellissime, per text. cum gloss. ibi, ex magna causa, in princip. Quod vi aut clam.* Item debet limitari, nisi grauatus pateretur enorme damnum, quod de facili sequeretur exemplum: Si quis per vim arripere animalia tua quæ facilius pereunt, vel vineas quæ si inculcæ remanent de facili destruerentur. quod facilius permittitur: quia tua auctoritate recuperas quamuis in aliis rebus non permetteretur, quæ de facili sic non pereunt ut notat etiam Bart. singulariter, *in d. §. bellissim. per gl. ibi, in vers. ex magna causa ibi, vel si enorme damnum. Quod vi aut clam.* quod tene menti. Quarto casu, quando ædificatur in publico: s. vel in eo tigna vel alia immittuntur, an sit licitum propria autoritate destruere & in hoc dic: Aut est ædificatum, & tunc non est licitum priuato destruere, sed agere cuiuslibet de populo permixtum est, *l. 1. de locis & itiner. pub. & leg. 2. ne quid in loco pub. in princ. & si ædificatum publico vsui noceat, potest is qui publicis vsibus deputatus est, sicut est in ciuitate Veronæ, miles & iudex procuratorum ciuitatis Veronæ, deponere, text. est in l. 2. §. si quis nemini, quid in loco publico, & ita ob-*

seruatur quia ibi officiales publici deputati super locis publicis, si reperiunt aliquid in loco publico ædificatum destruunt, vel destrui faciunt. Sed si ædificatum in publico non noceat vsui publico, tunc destrui non decet sed aliqua pensio imponi debet ædificanti: ne vrbes deformentur ruinis, *l. 2. §. si quis nemini, & ibi hoc not. Bart. nequid in loco publico & in l. fin. eod. titul. & intellige prædicta, siue ædificetur in loco publico siue in via publica, siue in alio loco priuato, puta in meo & ædificatum noceat loco publico, l. 2. §. si quid in suoque quid in loco publico, vel respectu itineris: vel viæ, vel vsus loci publici: vel respectu factoris, aut mali odoris vel putredinis, ut est text. cum gloss. in l. penultim. §. penultim. quod vi, aut clam.* Item intellige siue tangat publicum siue non sicut si fierent pontes aut ponticelli supra viam publicam, quod non licet *ut est text. & ibi Bart. in d. l. 2. §. tractetur. & ibi etiam gloss. ne quid in publico. de quo per Bart. in lege quominus. de sum. in 13. questione, & habetur in leg. fin. de seruit. in princip. titul. generali. & per Bald. in l. item lapilli. in 5. col. ff. de rer. diuis. & dicam infra de ponticello & ponte: & circa istam materiam adde quod not. Bart. in d. l. quominus de sum. in 3. questione, & per Bal. in l. item lapilli. in 5. col. ff. de rerum diuis. & habetur in l. fin. in princip. de serui. tit. generali. & dicam infra de ponticello & ponte: & circa istam materiam adde quod not. Bart. in d. lege quominus de sum. Secundo casu principali, quando ædificatum vel aliquid aliud non est immixtum, sed super alieno protensum: sicut est profilum siue ponticellum, an sit licitum propria autoritate destruere, & in hoc distingue: Aut*

M 2 est

est arbor, quæ protendit ramos, & frondes super alieno, & non licet intercidere, sed habet locum interdictum de arbor. cædendis, *ut l. 1. & ibi per Bart. de arborib. cæden. & habetur in l. 1. C. de interdict. & dicam infra de arboribus*. Aut non est arbor, sed monumentum: & tunc credo, quod liceat propria autoritate destruere, *argum. l. off. 4. de relig. & sumpt. fun. & idem credo per illum text. in quolibet alio edificio spectante ad cultum divinum, & tangente locum vicini, sicut si esset locus sacristiæ, vel altaris, aut simil. eadem ratione*. Aut non est arbor, nec monumentum, vel locus ad cultum divinum deputatus, puta est ponticellum, vel aliud protectum, & tunc aut est supra locum publicum, & privato etiam vicino non licet propria autoritate destruere, sed officiali publico super operibus publicis deputato, *sicut supra dixi, aut est supra privatum locum, & tunc non licet etiam vicino propria autoritate destruere, ut est text. in l. quemadmodum, §. si protectum ad leg. Aquil. & ibi per omnes Dd. & per hoc habet plenissimè, an & quando sit licitum propria autoritate destruere edificatum, vel immissum, aut protectum in alienum, vel in publicum*.

- 13 Octavo, & ultimo * quæro, quis edificat, vel immittit, vel protendit tignum in alienum, vel publicum, qua actione poterit conveniri? Dic breviter, si in privatum proprium alterius, poterit conveniri, quod vi aut clam interdicto, *l. si vitem, §. si ad iannam, quod vi, aut clam*. Aut in privato commune, & tunc actione pro socio, vel communi diuidendo, *ut habetur in l. si ades, & in l. Sabinus communi diuid.* Aut in publico, & tunc interdicto, ne quid in loco publico, & de ista materia

vide quæ dicam infra de pariete, siue muro, & de tecto, & stillicidio, & de ponticello, & ponte.

A D D I T I O.

a *Propria autoritate*. Quæ differentia sit inter consensum, sententiam, & auctoritatem, vide Alex. in 3. vol. consil. 29. in pen. col. in fin. & ult. in prin. & in 1. vol. consil. 206. in pen. col. §. nec obstat.

b *Conced. tibi*. Concessio, & promissio de conducendo sunt diuersa, vide Corn. 4. volum. consil. 74. incip. *premitto*. & quando aliquid alicui conceditur ad aliquem usum, an censeatur concessa proprietatis, consil. 295. in d. volumine.

c *Domus tua*. Quomodo capiatur verbum domus, vide Alex. consil. 48. in ultim. colum. in fin. in 1. vol. & domus sumitur in iure variis modis, vide Corn. consil. 55. in 1. vol. consil. 41 & in 3. vol. consil. 198. & in 2. volum. consil. 116.

d *Violentia*. Violentia expulsiua an inducat priuationem expellentis, à iure suo, vide Corn. consil. 172. in 3. volum. & consil. 185. incip. *licet*, & Alex. in 3. volum. consil. 64. in pen. col.

e *Procuratoris nomine, &c.* Procuratoris gesta an præsumantur nota domino, vide Corn. consil. 156. in 3. volum.

f *Edificat*. Vtrum edificans cum damno vicini sui teneatur ad restitutionem? Responde, quod non, si non facit animo nocendi proximo: sed sibi consulendi, *l. 1. §. denique ff. de aqua plu. arcend.* nam usque ad cælum potest quis eleuare suum edificium, si est sibi utile: & seruitutem non habet, *l. alius ff. si seru. vend.* Et utrum quis

quis possit in alieno aliquid facere inuito domino: Respondet Angel. de Arcet. *Instit. de leg. Fusa*, quod sic: quando facienti prodest, & domino non nocet, *ut ibid. & in l. 1. §. fin. ff. de aqua plu. arcen.*

CAPVT XXXI.

De seruitute proiiciendi.

- 1 Seruitus à prædio dominante denominatur.
- 2 Aquam de domo tua in curtem meam, vel è contra sine aliqua seruitute, an proicere possis.
- 3 Domus partem superiorem inhabitans, si aquam per solarium superius proiciat, quæ aqua ad inferiora descendat, an loci inferioris dominus conqueri possit, & etiam ne hoc fiat, prohibere.
- 4 Lapidem, si cadat lapides in domo, vel area sua, & fragmenta in vicini fundum cadant, an hoc facere possit, vel sibi prohiberi valeat.
- 5 Seruitutem proiiciendi in fundum vicinum habens, an stercus vel urinam foetidam, vel alia similia proicere poterit.
- 6 Domus dominus superior si proiciat aquam in fundum vicini inferiorum, ubi de iure non potest, vel stercus, aut urinam, ubi haberet seruitutem, aut dominus inferior diueris fumum ad locum domini superioris, ubi non potest an actione iniuriarum conueniri poterit.

Seruitus proiiciendi, est urbana, non rustica, *ut est text. in l. 2. ad fin. ibi*

denique proiiciendi, de seru. urb. præd. quoniam competit, quando quis habet ius proiiciendi ex fundo suo urbano in domum meam, vel arcem vicini, vel etiam in alterius fundum rusticum.

Denominatur * enim seruitus à prædio dominante: *ut est text. in d. l. 2. & gloss. in versicul. vel aream, & dixi supra in quarta diuisione seruitutum, versicul. sed quomodo cognoscatur, & ex hoc not. quod habens domum iuxta hortum, vel arcem, vel claustrum, vel pratum sui vicini, non potest ex illa domo quicquam proicere in solum dicti vicini citra debitam seruitutem: ut est casus in d. l. 2. versic. proiiciendi, & ibi hoc not. Angel. de seru. urb. præd.*

Quæro * igitur primò pro declaratione huius seruitutis, nunquid possim proicere aquam de domo tua in curtem meam, vel è contra, sine aliqua debita seruitute? & dicas quod non: per prædicta, probatur in l. sicut 8. §. Aristot. si seruit. vend. ratio, quia licet regulariter in suo quis possit facere, sicut vult, non tamen potest immittere in alieno, *ut est text. in d. §. Arist. & dixi plenè in seruitute præcedenti, & immittere dicitur non solum quando de superiore ad inferiorem, sed è contra, quando de inferiore, ad superiorem, sicut in fumo contingit, ut est text. in d. §. Aristot. vers. fumi autem. de quo fumo dicam in quæst. seq.*

Quæro o secundo, * aliquis habet solarium superius, & alius habet locum inferiorem, sicut Venetiis: habent solarium superius, spargit aquam per solarium, vel causa ipsum tergendum: vel propter calorem causa frigiditatis inducendæ: sicut æstiuo tempore plerumque fieri solet, ex hoc accidit, quod aqua illa quandoque ad loca inferiora descendit:

M 3

scendit:

scendit queritur nunquid dominus loci inferioris conqueri possit & prohibere ne hoc fiat? & videtur quod sic, per ea quæ dicta sunt in questione præcedenti & per text. in d. §. Arist. ubi sic dixit, in suo enim alij hætenus licet quatenus nil in alienum immitat. & istam partem tenet glo. ibi in vet. iure, in fin. quæ facit differentiam inter aquam & fumum, dicens, quod fumus potest immitti in loca superiora, quia naturaliter ascendit, non sic in aqua: quæ recte proiicitur, & non descenderet naturaliter nisi proiiceretur. In contrarium videtur esse text. in d. l. sicut 8. §. in fin. si ser. vendi. iuncto §. Arist. versic. fumi. Nam ille vers. fumi. æquiparat fumum aquæ quantum ad immissionem in locum alterius & in d. §. dicitur, quod quis potest ex loco inferiori immittere fumum in locum superiorem, idem ergo dicendum videtur in aqua. Item pro hoc l. 1. §. denique de aqua plu. arcen. ubi dicitur quod agri natura est, semper inferiorem superiori servire. Circa hoc breuiter sic concludas, & ista est veritas circa aquæ projectionem. Aut dominus partis superioris non potest habitare commode, nisi infundat aquam & tunc ipsam infundere potest, licet aliquando inferior descendat, ut l. pen. & ibi hoc not. Ang. ff. de iniuriis. Aut potest habitare etiam si aquam non spargeret, & tunc aut infundit aquam per suum solarium iuxta morem suum, & tunc non tenetur an aliquid ad loca inferiora descenderet, per l. sicuti. §. Arist. coniuncto ver. fumi. ni faceret animo iniuriandi, ut est text. in d. l. pen. de iniuriis & ita not. Bart. & Flo. in d. §. Arist. & ideo puto, quod si superior habet solarium, & lauando

iuxta solidam & communem modum, aliquando caderet aqua, quæ descenderet ad locum inferiorem, non tenetur, neque prohiberi possit, quod not. Aut effundit aquam ultra solitum & communem modum, vel in solarium fecit balneum, & vult proiicere aquam per solarium, causa ipsum calefaciendi vel alia de causa, & tunc non potest, super hoc aqua descenderet ad loca inferiora, ut probatur in d. §. Arist. in princ. & in vers. dicit ibi tabernam caesariam. si ser. vend. Et eadem distinctio facienda est de fumo: aut sit ignis solitus aut insolitus, ut ibi not. per Bart. & Flo. & Pau. de Cast. de quo vide quæ dicam plenius infra de fumo. Et prædicta intellige, nisi aliter esset imposita seruitus aquæ vel fumi dimittendi vel diuertendi, ut est text. cum gloss. in d. §. Arist. Nec obstat gloss. 2. ad fi. in d. §. quæ facit differentiam inter aquam & fumum: quia non est facienda. Nam sicut factio superioris proiicientis aquam aqua descendit in inferiorem naturaliter: ita & factio inferioris ignem facientis fumus ascendit naturaliter ad superiorem. Item non obstat l. 1. §. denique 23. de aqua plu. ar. quæ vult inferiorem superiori servire: quia loquitur in agtis, in quibus sunt aquæ discurrentes, quæ de necessitate ad inferiora descendere debent. & subditur ibi una ratio, quia sicut omnis pinguedo terræ ad inferiorem locum decurrit ita etiam ad eum aquæ incommodum fluere debet: quæ ratio non potest procedere in aqua proiecta aliena.

Quæro * tertio, lapicida cedit 4 lapides in domo vel arca sua, & fragmenta cadunt in vicini fundum, & queritur nunquid possit hoc facere: a

an

an vero prohiberi possit? Et videtur, quod hoc facere non possit, & quod prohiberi valeat, per regulam, *quæ est in d. l. sicut, Paragrapho Arist.* videlicet, quod in suo eatenus facere licet, quatenus in alienum non mittat, & hoc sentit glossa *ibi in ver. agi.* quæ dicit, vel actione. In contrarium, videtur quod quis possit stare in domo sua, & in ea uti arte sua, nec regulariter prohiberi potest, *improbatur in d. l. 15. de seru. in princ. ibi,* ne per fundum tuum eas, aut ibi consistas, *coniuncta l. vendit. communia prædior.* nisi seruitus constituta esset, & ideo si vendito tibi domum cum pacto, ut non possis ibi exercere talem artem: ista conuentio valet, & tu, & tui hæredes obligaris: non autem seruitus, cum non sit prædium dominans, *ut dicit Bar. per illum tex. in d. l. vend. & Paul. de Castro, in d. l. quærit.* qui dicit hoc esse verum si ex hoc pacto consequor utilitatem: quia in domo mihi remanente exercebam eandem artem, alias secus, & hoc per illum text. *in d. l. quærit ibi,* aliter atque, & istam partem sentit præfata glossa. *in d. §. Aristot. in vers. agi in princip.* dum dicit per pactum. Ego autem teneo primam partem esse veriorē, quia verum est, quod in suo quis potest exercere artem, dummodo non immitat in alienum. De hoc est casus in terminis, *in d. §. Aristot.* quem sic puto esse intelligendum, & ita fuit etiam de mente *g. ibi in ver. agi. in fin.* Nec credo esse distinguendum, sicut dixi in quæstione præcedenti, de fumo, & aqua, videlicet, an faciat iuxta solitum, vel non: quia ibi loquitur de his quæ pertinent ad domum pro usu hominis. quæstio vero nostra loquitur de arte, quæ fieri debet in loco suo, ita quod in alienum non immittatur per prædicta, &

hoc intelligo, nisi lapicilla habuisse prius in domo sua apothecam lapicidinarum, & postea murus vicini, vel domus ceciderit, & area tantum remansit: ita quod fragmenta lapidum, quæ prius non poterant in ea cadere, tunc cadere incipiant, quia locus est præuentioni. *l. si pluribus. de lege 1. argument. eius,* quod de fabro, & scholari dicitur per Bart. & Dd. *in l. 1. ff. solu. mat.*

Quæro * quarto quis habet seruitutem proiciendi in fundum vicini: iuxta ea quæ dixi in princ. an poterit stercus, vel vrinam fecundam, vel alia similia proicere? Et teneo quod non, *per text. cum gl. not. in l. pen. §. quod ut, aut clam & per text. cum gl. in l. prætor. §. idem ait si odore. ne quid in loco pub. facit l. 1. §. 2. de cloacis, & quod dixi in seruitute præcedenti, in §. quæst. vers. 4. casu.* quod not. quia quotidianum.

Quæro * quinto, & ultimo, dominus superior proicit aquam in fundum vicini inferiorem, ubi de iure non potest, vel stercus aut vrinam, ubi haberet seruitutem: vel dominus inferior immittit, vel diuertit fumum ad locum Domini superioris, ubi non potest: an poterit conueniri actione iniuriarum? Dic, si inferior Dominus ædium superioris vicini fumigandi causa fumum faceret, aut superior vicinus in inferiores ædes quid aut proiecisset, aut infuderit causa iniuriæ faciendæ, tenetur actione iniuriarum, *casus est in l. pen. & ibi hoc tenet Ang. Digestis de iniuriis.* Secus si hoc non faceret causa iniuriandi: *ut ibi.* quod not. Et ad materiam huius seruitutis, adde quæ dicam infra de aquæ proiectione.

ADDI

A D D I T I O.

^a *Fundum.* Appellatione fundi, quid contineatur, vide Corn. conf. 235. incip. *visa in 4. vol.*

CAPVT XXXII.

De seruitute protegendi.

- 1 *Protegere quid sit, & quid protectum.*
- 2 *Domum supra solum vicini habent, an super ipsum solum quicquam edificare possit, licet in solo non requiescat.*
- 3 *Protectum, an super solum commune facere liceat.*
- 4 *Protectum quod supra solum meum existit, cuius sit.*
- 5 *Protectum an aliquis tenere possit, puta horticellum supra eum locum, quo vulgò iter fieret, vel in quo consisteret.*

HÆc seruitus protegendi licet regulariter sit urbana, *ut l. 2. in fin. ibi, protegendique. de seru. urban. prad.* quia protectum consuevit fieri magis in fundo urbano, quam rustico, tamen potest esse seruitus rustica, quando fieret causa rustici fundi: *ut si fortè feci protectum in agro vicini, ut ibi recipiantur coloni mei, ut est text. in l. 2. in princ. in versi. protectum, & ibi gloss. de seru. rust. prad.*

- 1 *Circa * hanc seruitutem quæro primo, quid sit protegere, seu protectum, & in quo differat ab immisso. Protectum est id quod ita proicitur, ut nunquam requiescat: qualia sunt mœniana, & subgrunda. Idem etiam pro-*

jectum dicitur, & differt ab immisso, quia immissum est, quod ita fieret, ut aliquo loco requiescere, veluti siigna trabesque immitterentur, *ut est textus in l. malum. Paragrapho inter proiectum ff. de ver. sign. & ibi hoc declaratur per gloss. dic. ut vbi, & vide gloss. in l. si vero. §. prator ait ne quis in versi. subgrunda. ff. de bis qui deiecit. vel effu. & vide etiam in l. si duo. §. videamus. & §. Labeo. & quod ibi not. uti pos. & de istis protectis ponitur etiam in 2. par. rub. ff. de dam. infect. ibi dum dicit de subgrundis, & protectis.*

Secundò * quæro, an habens domum supra solum vicini, possit supra ipsum solum quicquam edificare, licet in solo non requiescat: exemplum si vult facere profilum amplum, residens totaliter in edificio protegentis: dic quod non, nisi seruitus imposita sit, *text. in l. fin. in ver. protegendis, & ibi hoc not. Ang. de seru. urban. prad.* & est ratio, quia solum debet esse liberum vsque ad cælum, *ut est text. in l. fin. in princ. de seru. & habetur in l. alius, C. de seru. circa quod vide etiam quòd dicam infra de stillicidio, siue tecto, & de porticello, & vide qua dixi supra de seru. stillicidij maxime in 9. q. in fin. & in seruitute signi immittendi. in 6. quest. versiculo casu. in fin.*

Tertio * quæro an liceat protectum facere supra solum commune, & dicas breuiter quod non. *l. si duo. §. Labeo. ff. uti pos. vbi hoc not. Bar. qui dicit, quod non licet facere profilum, seu ponticellum supra plateam communem inter plures consortes, & dixi supra in seruitute precedenti, in 6. quest. & adde not. per Bal. in litem lapilli. ff. de re. diui.*

Quarto * quæro, cuius sit protectum, quod est supra solum meum: & videtur

videtur quod sit meum, per d. l. fin. in fin. in princ. de ser. tit. generali: quia omnia solo meo usque ad cælum debent esse libera, ut ibi, & not. in d. l. alius præall. In contrarium videtur, quod sit illius, in cuius muro vel loco sit fixum, l. quemadmodum. §. 1. in princ. ad l. Aquil. Tu dicas breuiter: aut protectum est super meo: & non requiescit in alieno iure seruitutis mihi debita, & tunc non est meum, sed eius in cuius loco requiescit, & ita loquitur d. §. 1. in princ. Aut est super meo, & in alieno requiescit, puta in ædibus alienis iure seruitutis mihi debita, & tunc est meum, ut est casus not. in l. quod conclauit. & ibi hoc not. Bar. & Ang. & Dd. de dam. inf. Posset tamen clarius hoc dici: aut protectum est ædificatum per me, cuius est solum, aut per alium. Si est ædificatum per me, & tunc procedunt prædicta. Si per alium, puta quis ædificat subgrundam in suo muro protendentem super solum meum, & tunc si hoc fecit debita sibi seruitute, & illud protectum dicitur esse suum ædificantis, & non poterit per me, neque per iudicem remoueri, l. quemadmodum. §. si protectum præall. ibi, nullo iure à contrario sensu. Aut hoc fecit circa debitam seruitutem: & tunc teneo, quod protectum sit ædificantis: & non meum, casus est in d. §. si protectum, ibi: protectum meum, coniuncto ibi, nullo iure, & non possum propria autoritate destruere, sed iudicis autoritate sic, ut est text. in d. §. si protectum, in princ. & adde quæ dixi supra de seru. tigni immitendi, in 7. q. ver. 2. casu principali. & quæ dicam infra de claustro siue conclauit.

Quinto, & ultimo* an aliquis possit tenere protectum, puta horticellum supra eum locum, quo vulgo iter fiet, vel in quo consisteretur? Et dic,

quod si id protectum de facili potest cadere, & nocere, & tunc non licet, ut est text. in l. si vero, §. prætor ait, el. 1. & ibi gloss. in vers. possunt, de his qui deie. vel effud. & §. prætor ait, el. 2. in ver. nocere, imo poterit puniri, ut ibi dicitur, sed si de facili non potest nocere, & tunc secus, & ideo si est horticellus, vel aliquid aliud supra viam publicam sic firmiter positum, quod non de facili verisimiliter sit aptum nocere, ut contingit habentibus vitidaria murata ad suas fenestras, vel etiam cum lignis ita firmiter affixa, quod non sit verisimile, ea de facili cadere posse, tunc non tenetur: quia contra sic habentes non datur actio in factum de isto edito, de his qui deie. vel effu. & ita not. Flo. in d. §. prætor ait l. si vero de his qui deie. vel effu. Circa hoc tamen communiter prouisum est per statuta locorum, a quibus standum est, l. omnes populi, de instir. & iure, alias iuri, ut supra dixi. Et de hoc vide quod dicam infra de horro & horticello.

A D D I T I O.

^a Statuta lo. Statutum quis potest facere? Respond. quod ille qui potest facere legem, de quo vide Bal. in l. omnes populi ff. de instir. & iure, quod quantum quis habet de iurisdictione, tantum habet de autoritate concedendi legem vel statutum: nec ultra extenditur, nisi hi quorum interest consentiant, vel ad minus sint præsentis, secundum Innoc. in c. 1. de loco, & in c. à nobis, el. 1. de sentent. excom. mun. allegat c. final. de his quæ fin. à prala.

N CAP.

CAPVT XXXIII.

Ne prospectui officiat.

- 1 *Seruitus, ne prospectui officiat, duobus modis capi potest, scilicet in genere, & specie.*
- 2 *Seruitus ne prospectui officiat, in quo differat à seruitute, ne luminibus officiat.*
- 3 *Sufficit etiam quod illi cui seruitus debetur luminum, cælum videre possit.*

TRes sunt seruitutes, quæ licet in multis conueniant, & eadem esse videantur, tamen inter se differunt: vt est seruitus ne prospectui officiat: seruitus luminis, id est, ne luminibus officiat, & seruitus vt prospectus præstetur, vt habetur in l. inter seru. cum l. seq. de seru. urb. præd. De singulis videamus.

Et primo de seruitute ne prospectui officiat. Duobus modis capitur hæc seruitus: vno, in genere: alio, in specie. Si quis debet mihi seruitutem, ne prospectui domus officiat, non habito respectu ad certum locum, non solum tenetur præstare prospectum ex parte superiori, puta cæli, vt cælum videri possit, sed etiam ex parte inferiori, puta terræ, non impediendo prospectum ad inferiora, vel de longinquo: nec quicquam facere potest, per quod officiat ad gratiorem prospectum & liberum vt probatur in l. inter seru. in prin. cum l. seq. quæ incipit. lumen, de seru. urbanor. præd. & ibi Dd. & ideo ipse tenetur semper conspectum in eadem specie gratitudinis, & liberum præstare, quæ erat tempore impositionis seruitutis, unde si per prospectum viridaria vide-

bantur, aut alia loca multum amœna, aut etiam sol refulgens, nec solis, nec dictarum amœnitatum aspectus seu visio minui potest, d. l. inter seru. in prin.

Et hic * seruitus prospectus in genere plus continet, quàm seruit. ne luminib. officiat: quia nedum continet prospectum ex loco superiori, vt cælum videri possit, vt dixi: sed etiam ex loco inferiori, puta per fenestras, vt probatur, in d. l. lumen ibi, etiam ex inferioribus locis, quæ dictio. Etiam, implicat, quasi d. non solum ex superioribus, scilicet cæli, vt l. etiam, Cod. si tutor vel curat. interue. & quia etiam continet aspectum gratiorem, & liberum, sicut erat tempore seruitutis impositæ, vt l. inter seru. in prin. sed seruitus luminum, aut ne luminibus officiat, solum continet vt aspectus sit vniformiter gratus, puta vt viridaria, vel alia loca videri possint, vt probatur in d. l. inter seru. & in dicta lege lumen, & hoc est, quod voluit dicere text. in d. l. inter seru. in prin. ibi quoniam in prospectibus quis plus habet: quia debet intelligi secundum gloss. & Dd. ibi, de prospectu in genere, non autem in specie. Si autem seruitus, ne prospectui officiat, alio modo debetur in specie tantum: puta si quis mihi promisit seruitutem, ne officiat prospectui certæ fenestræ domus meæ: & tunc aut illa fenestra tempore seruitutis impositæ habet aspectum ex parte superiori, & etiam ex latere, quia ex ea cælum videri poterat, & etiam alia loca prospiciebantur, & tunc idem est, sicut quando esset in genere hæc seruitus constituta, vt supra dixi, cum sit eadem ratio, quoniam seruitus prospectus etiam continet, vt cælum videatur, si videri potest, vt d. l. lumen. ibi etiam

etiam ex inferioribus. Aut illa fenestra non habeat conspectum cæli ex superiori: quoniam ex ea cælum videri non poterat, nec etiam ex inferioribus alia loca amœna vel de longinquo videbantur, siue desuper, siue ex latere prospiceret, puta quia erat fenestra penoris, siue capanæ subterraneæ, vel sim. Er tunc huiusmodi seruitute non continetur ut cælum videri possit, nec ut liberum aut gratiorem conspectum habeat sed solum ut ex illa fenestra aspectum extra habeat, vel supra, vel infra, eo modo quo erat tempore seruitutis, ut probatur in d. l. inter seruitutes in princ. & in d. l. lumen. & ibi hoc not. gloss. 2. in fin. & hoc casu plus continet seruitus, ne luminibus officiatur: quia ex eadem cælum videri debet, ut d. l. lumen. & intelligo cælum videri posse, quando locus cui seruitus debetur ne luminibus officiatur, non præuenit oculos in videndo cælum siue desuper, siue ex latere, & ideo si per fenestras, vel quemcunque alium modum non prospicias cælum, non diceris habere lumen: licet omnis dici claritas ex sole, & per hoc ex cælo proueniat, potest tamen dici te habere prospectum, ut not. gloss. in d. l. lumen. & adde hic omnino quæ dicam infra de seruitute, ne luminibus officiatur, in princ. Aut illa fenestra non habet aspectum, ita quod ex ea cælum videri non potest, sed alia loca videri poterant: & tunc seruitus, ne luminibus officiatur, in aliquo plus continet, in aliquo minus continet, & inde plus, eo quia propter ipsam cælum videri debet, quod in seruitute prospectus in specie prædicta non contingit, ut d. l. lumen.

3 Continet etiam * minus: quia sufficit, quod ille cui seruitus de-

betur lumen, cælum videre possit, licet sibi prospectus de longinquo tollatur: quia gratitudinem luminis non continet, d. l. inter seruitutes in princ. & ideo posset impediri ingressus solis, ex quo gratitudo resultat: quia gratiores sibi esset, ut est text. in d. si arborem in princ. de seru. urb. præd. & est text. in d. l. inter seruitutes in princ. & ex his apparet, quod seruitus ne prospectui officiatur, & seruitus ne luminibus officiatur, se habent tanquam excedentia & excessa, ut voluit gloss. in fin. in d. l. lumen, quam sic intelligo ut supra declaravi facit. gloss. final. in l. certi condit. in princ. si cer. per. quæ dicit, quod conditio generalis & specialis se habent tanquam excedentia & excessa. Cætera quæ faciunt ad hanc materiam, vide in tribus sequentibus seruitutibus.

CAPVT XXXIV.

De Seruitute prospectus.

- 1 Habet qui minus etiam offendi debet, & hac ratione plus habet pauper, quam dives.
- 2 Beneficium qui ad suam collationem habet, non cadit in generali expectationum impetratione.
- 3 Seruitus prospectus, an differat à seruitute ne prospectui officiatur.
- 4 Verba, ne prospectui officiatur, futuri temporis sunt, quæ actum prohibendi respiciunt, seu prospectum impediendi de futuro.

SI quis mihi debet prospectum, non debet ut cælum videam, sed ut fenestra vel aliquo simili cooperta cla-

N 2 ritas.

titas diei ad me perueniat: *ut probatur in l. inter seruitutes, in princip. cum l. seq. de seru. urb. prad. & notat. Azo. in summa C. de seruit. §. fin. autem ver. si autem quis.* Sed qui debet lumen, oportet quod faciat ut cælum videri possit, *ut l. lumen eod. tit. & dixi in seruitute præcedenti, ergo quicumque habet lumen, habet prospectum, sed non e contra: & quia ille cui prospectus debetur: minorem habet commoditatem in fruendo, quam ille cui debetur lumen, maiorem habet potestatem in prohibendo, quam ille cui debetur seruitus luminum: quia debens seruitutem luminum, sufficit quod faciat ut cælum videri possit. Qui vero debet seruitutem prospectus non potest quicquam facere quod noceat ad gratiorem prospectum & liberum: *ut distis iurib.**

Et est * ratio, quia cum quis minus habet minus offendi debet, & hac ratione plus habet pauper quam diues, *ut not. gl. 1. in l. inter seruitutes de seru. urb. prad. & Azo. in sum. de seru. §. sunt autem. facit ad hoc text. cum gl. 1. in l. illicitas, §. ne tennis ibi, lumine vnico vel breui supellectili de offic. præsid. quæ gl. loquitur in porcello, qui dicitur esse oculus rustici: facit ad hoc text. in Clem. 1. §. fin. ibi, vnico lumine. de sent. excom.*

Et * facit etiam ad q. de illo, qui ad suam collationem habet vnum beneficium^a, quod illud non cadit in generali impetratione expectantium, *de qua q. vide per Arch. & Dd. in c. si pro clericis, de præb. in 6. & per gl. & Dd. in Clem. 1. de concess. præb. & prædicta intellige, quando quis haberet seruitutē prospectus certi loci tantum: in quo cælum videri non poterat, & ita intelligit gl. 2. in fi. in d. l. inter seruitutes.* Sed si generaliter deberetur seruitutes

prospectus, scilicet domus, tunc etiam cælum videri debet, sicut in seruitute luminum, *ut probatur in l. lumen, de seru. urb. prad. & hoc vult d. glo. 2. in fin. quam Dd. communiter sequuntur: & idem etiam ego teneo: quando debetur seruitus prospectus certi loci: ex quo cælum videri poterat tempore seruitutis impositæ, per d. l. lumen ibi, etiam ex inferioribus, & his casibus se haberent tanquam excedentia & excessa: quod declarata ut dixi in seruitute præcedenti.*

Sed circa * hanc seruitutem videndum est an differat ista seruitus à præcedenti. Et licet Dd. hoc non tangant, imo promiscue loquantur de seruitute prospectus, & ne prospectui officiat, ac si esset vnica tantum: tamen teneo quod sint duæ differentie: *ut sentit etiam Azo. in summa. C. de seru. §. sunt autem.* & puto quod ista sit differentia: quoniam seruitus prospectus est: quando non haberem fenestram vel foramen, ex quo prospectum habere possim: nec de iure illam habere valeam vicino nolente. Nam si vicinus permittit mihi, quod ego possim habere prospectum in domo mea in genere vel in tali camera in specie, potero fenestram facere: nec vicinus aliquid poterit facere quominus prospectum habeam ex fenestra illa: secundum ea quæ supra dicta sunt in seruitute præcedenti, vel si quando haberem fenestram, vel vicinus haberet ædificium suum impediens prospectum meum ex dicta fenestra: quo casu, si vicinus promittit mihi prospectum ex illa fenestra, illud ædificium deponere cogitur, ad hoc, ut ex illa fenestra vel loco possit secundum prædicta prospectus haberi, & hoc sonant verba illa, *Ut prospectus præstetur: quæ sunt futuri temporis, & præsupponunt*

A D D I T I O.

supponunt quod ante constitutam
seruitutem prospectus non erat : quia
regulariter mihi dari aut concedi non
potest quod habeo. *arg. Inst. de actio.
S. aque. ver. ei vero qui possidet. cum si-
milib.* Sed seruitus, ne prospectui of-
ficiatur, est quando habeo fenestram
vel habere possum in muro meo, & tu
qui ædificare posses in tuo, & mihi
impedire prospectum, *iuxta l. qui lu-
minib. cum ibi not. de seru. urb. præd.*
promittis non incommodare meo
prospectui : hoc casu est seruitus ne
prospectui officietur, & isto modo in-
tellige, *l. 2. & l. inter seruitutes in pr.*
cum l. seq. eod. tit.

- 4 Istā enim verba, * ne prospectui
officiatur, sunt futuri temporis, quæ
actum prohibendi respiciunt, seu pro-
spectum impediendi de futuro : & per
consequens præsupponunt prospectū
me habere ante constitutionem serui-
tutis : quia priuatio præsupponit ha-
bitum, *l. manumissiones, de inst. & iur.*
cum sim. Illa vero verba, Ut prospectus
præstetur, sunt similiter de futuro, sed
respiciunt concessionem prospectus
de futuro, & sic ante constitutionem
seruitutis ipsum non habebant, & hæc
differentia satis probati videntur, *in d. l.*
lumi. de seru. urb. præd. & per id quod
ibi not. per Bart. & Flor. & per id quod
dicam *in seq. seru. ver. quidā.* Tamen ut
refert Bart. posset etiam forte dici,
quod sit alia differentia, sicut est in si-
mili inter seruitutem luminum, & ser-
uitutem ne luminibus officietur, de
qua habetur *in d. l. luminum, & statim*
dicam in seq. ser. Et ad declarationem
huius seruitutis vide quæ dicta sunt
in præced. seruit. quia hic plurimum
conueniunt.

a *Beneficium.* Vtrum habens benefi-
cium in comoda, teneatur seruare
Ecclesiam in statu suo Respond. Pan.
in c. de monach. de præb. quod sic. nec
potest aliquid de statu Ecclesiæ dimi-
nuere, sed de superfluo potest sibi
providere, alias non. *Vide Alex. in 2.*
vol. consi. 12. in fin.

CAPVT XXXV

De Seruitute luminum.

- 1 Seruitus luminum, & seruitus ne lu-
minibus officietur, quomodo dif-
ferant.
- 2 Negotio totum negat, sed affirma-
tio non totum affirmat : & ideo
plus negat negatio, quam affir-
matio affirmet.
- 3 Seruitutis natura non est, ut quis
aliquid faciat.
- 4 Seruitutem luminum debet, ædificare
potest, & altius tollere.

Seruitus * luminum est diuersa à ser-
uitute ne luminibus officietur : ut
est text. in *l. luminum, de seru. urb. præd.*
quia seruitus luminum minus conti-
net, quam seruitus, ne luminibus of-
ficiatur : ut ibi not. in gloss. & per Dd.
Et differentia est ista : nam ille qui
debet seruitutem luminum mihi, po-
test altius ædificare, dummodo seruet
tantum lumen, quod mihi sufficiat,
& ideo si habeo plures fenestras in pa-
rietibus meis, & per vnam solam ha-
beo tantū lumen, quantum mihi suf-
ficit : ille qui debet mihi seruitutem
luminum, ædificare poterit, & auferre
lumina aliarum, & vnam tantum ob-
seruare, quæ mihi sufficiat. Sed ille

N 3 qui

qui debet seruitutem ne luminibus officiat, non poterit aliquid facere per quod de lumine, quod habeo, aliquid diminuatur, posito quod habeam ultra quam expediat & ideo si habeo plures fenestras in patiete meo, nulli earum poterit edificando nocere, vel aliter, etsi vna tantum fenestra mihi sufficeret ad lumen, *ut probatur in l. luminum, de ser. urb. prae.* sicut si promississet mihi altius non tollere vel edificare, & hoc vult etiam Paul. de Cast. in d. l. luminum. quod est not., & istum puto proprium intellectum illius l. & ratio potest considerari.

² Quia * negatio totum negat, sed
³ affirmatio non a totum affirmat: & ideo dicitur, plus negat negatio, quam affirmat affirmatio: *ut colligitur in gl. fin. in l. hoc genus, de cond. & demon. & gloss. in c. cum dilectus in vers. suspensius, quae est gl. magna, extr. de consuet. & not. Anton. de Butr. in c. praesentium, in 2. col. de test. & Alb. de Ros. in l. qui testamento. §. mulier, de testa.* Et hac ratione videtur dici posse eandem esse differentiam inter seruitutem, ut prospectus praestetur, & seruitutem ne prospectui officiat: *ut dixi in seruitute praecedenti, in fin.* Item est alia differentia similis inter seruitutem luminum, & seruitutem ne luminibus officiat: quia seruitus, ne luminibus officiat, plus habet in se: nam ille qui debet mihi seruitutem ne luminibus officiat, nullo modo potest edificare, aut altius tollere, per quod officiat luminibus meis: ut patet ex natura verborum negatiuorum, quae ut dixi in totum negant: & de hoc est text. in d. l. luminum, sed seruitus luminum habet in se minus: nam ille qui debet seruitutem luminum, edificare potest & altius tollere, dummodo lumen sic recipiat, ut ad

me venire possit, etiam per foramen vel quomodocunque *ut est text. cum glo. in d. l. luminum, in princ. & ista opin. gloss. communiter seruatur, secundum Bart. & Flor. ibi.* Quidam tamen, ut refert Bart. & Flor. ibidem dicunt totum e contra: videlicet quod plus sit promittere seruitutem luminum, nam qui hoc promittit, non solum non potest altius eleuare, sed oportet etiam ut illud quod est factum destruat, ad hoc ut mihi lumen fiat, sed in seruitute, ne luminibus officiat, sufficit quod altius non tollatur, & pro ista opin. facit quod dixi in praecedenti seruitute. Dixit tamen Bart. in dict. leg. luminum. quod opi. praecedens gl. communiter obseruatur, & ista secunda opi. non videtur vera.

³ Quia de * natura seruitutis non est: ut aliquid faciat quis: *ut est text. in l. quoties 15. de ser. int. generali, ubi etiam loquitur de prospectu.* Sed tamen potest dici dictam opin. sustentando, quod illud quod dicitur de natura seruitutis non esse, quod ille qui debet aliquid faciat procedat, nisi hoc sit actum in impositione seruitutis expresse, *ut est text. cum gloss. in l. 2. §. apud Labeonem aut. apud Alphenum.* ubi hoc not. gl. Dd. & Bart. de aqua plu. arcen. vel etiam quando tacite actum esset, *arg. l. cum quia cum ibi not. si cert. per.* Nam quando quis seruitutem luminum mihi promittit: & tunc si non habeo lumen, tacite subintelligitur quod deponatur aedificium, ut lumen habeam: quia qui promittit consequens, tacite videtur promittere antecedens, sine quo illud consequens stare non posset, *l. 1. ad rem mobilem, & l. ad legatum, de procu. & l. 2. cum ibi not. de iur. om. ind.* Et haec faciunt pro his quae dixi in seruitute praeced. Et propterea ego sic dicerem

dicerem in hac materia. Aut ille, cui seruitus luminum promittitur, vel ne luminibus officiat, habet lumen vel lumina ante impositionem seruitutis: puta quia habet plures fenestras ex quibus lumen videri potest, id est, cælum: *ut l. lumen, de seru. urb. præd.* & tunc plus continet seruitus ne luminibus officiat, quam seruitus luminum: & sic dictæ duæ differentia, de quibus dictum est supra, procedant, & sic etiam procedat opin. gloss. in *d. l. luminum*, quæ communiter secundum Bar. seruatur. Aut ille cui promittitur seruitus huiusmodi, non habet aliquod lumen propter quod cælum videri possit, puta propter ædificium vicinæ obstantis: & tunc procedat alia opin. videlicet ut seruitus luminum plus contineat, quia non possem habere seruitutem, nisi ædificium tuum deponas, promittendo ergo lumen ut cælum videre possim, videris tacite promittere deponere ædificium tuum, propter quod lumen habere non possum: & seruitus ne luminibus officiat, tunc continet minus: quia non promitto tibi aliquid facere, neque ut aliquid habeas: sed promitto tantum non facere, videlicet non nocere luminibus tuis de futuro: & ideo sufficit quod non noceam post impositionem seruitutem per aliquem actum meum sequentem: puta ædificando, vel aliter: & hoc videtur velle text. in *d. l. luminum*, ibi, inuitis nobis altius ædificare, *de seruitut. urbanor. prædio.* Sed contra opin. gloss. communem, quam sequitur Bartol. in *d. l. luminum*, potest opponi: quia secundum eam in effectu nulla videtur esse differentia inter seruitutem luminum, & seruitutem ne luminibus officiat. Nam secundum gloss. prædictam.

4 Qui * debet seruitutem luminum,

potest ædificare & altius tollere, sed ille qui debet seruitutem ne luminibus officiat, altius ædificare non potest, *d. l. luminum*. Sed si consideramus, idem videtur esse in utroque casu: quia quando debetur seruitus luminum: si vult ædificare, & non tollere lumen, ita quod cælum videri possit: & tunc potest, *ut d. l. luminum coniuncta l. lumen eodem titulo*. Si vult ædificare, & lumen tollere, ita quod cælum videri non possit, & tunc non poterit, per *d. l. lumen*, eodem modo videtur esse in seruitute, ne luminibus officiat: quia si vult ædificare & tollere lumen ne cælum videri possit, & non potest, *casus est in d. l. lumen, in fin.* Aut vult ædificare, & lumen non tollere, id est, quod cælum videri poterit: & tunc quod possit, *d. lege luminum*, ibi, itaque imminuere lumina nostrorum ædificiorum. Sed potest responderi huic oppositioni, & saluari gloss. & communis opin. sic: quia qui debet seruitutem luminum, potest ædificare & obscurare locum, cui seruitus debetur, dummodo lumen, id est cælum videri possit, & ita loquitur *d. l. luminum*, in princip. *coniuncta l. lumen in princip. de seru. urb. præd.* Sed qui debet seruitutem, ne luminibus officiat, nedum non potest ædificando tollere lumen ita ut cælum videri non possit, ut ibi, sed etiam non potest vel altius tollendo minuire lumina nostrorum ædificiorum, per *tex. in d. l. luminum in fin.* & intellige minuire lumina non solum si auferatur lumen, ut cælum videri non possit: *ut d. l. lumen*, sed etiam ne lumina obscuriora fiant: puta quando tolleretur ingressus solis, qui esset multum necessarius, *ut est casus in l. si arbo-rem in princip. eod. titul. & dicam etiam in seq. serm. in 4. q.* Item ista seruitus lumi

sumum minus continet, quam illa, ne prospectui officiat. & adde quæ dixi supra de ser. altius non tollendi. 2. q. & vide omnino quæ dicam in seq. servitute.

ADDITIO.

² Negatio, &c. Adde Corn. in 2. volum. cons. 28. & probatur negatiuæ diceretur impossibilis, si non est coarctata loco & tempore, cons. 43. & quis pro se non potest allegare positionem negatam, per eum, cons. 73. & quomodo agatur negatoria, & quid requiratur in ea. vide Alex. in 2. vol. cons. 136. in 3. col. §. quoniam.

CAPVT XXXVI.

De servitute, ne luminibus officiat.

¹ Lumen quid significet.

² Promisit quispiam mihi servitutem, ne luminibus meis officiat: sed ante impositionem servitus existens in fine camera mea cælum videre poteram: & ipse vult alius adificare, ita quod cælum videre non potero, nisi in camera medio existens, vel prope fenestram an fieri possit.

³ Differentia an sit inter servitutem alius non tollendi cum hac conditione, ne luminibus meis officiat, & illam alius non tollendi, & non officiendi luminibus.

⁴ Promisit si quis mihi servitutem ne luminibus meis officiat, an possit plantare, vel arbores ante fenestras meas habere.

⁵ Luminibus qui tenetur non officere,

nihilominus aliquid adificare potest propter quod sol pradio dominantis auferatur, animodo lumen aliter non obscuretur.

⁶ Servitutem qui debet ne luminibus officiat, non cogitur in eadem gratitudine lumina servare, nisi ad gratitudinem locus deputatus esset.

⁷ Servitutem qui debet, ne luminibus officiat, non potest plantando seu adificando, aut aliter solem pradio dominantis auferre.

⁸ Servitutem debens ne luminibus officiat, an possit deponere adificium, vel arboris ramos, quo facto locus quondam opacus sole plenus esse incipiat.

⁹ Servitus ne luminibus officiat, an tam de presentibus, quam de futuris intelligatur.

¹⁰ Laborat si quispiam adificando super re communis, & eius cuius luminibus officit, an hoc possit, obscurando lumina alterius domus, qua dicti sui consocij proprie sit.

¹¹ Pariete in communi an uni socio facere fenestram liceat pro ipso lumine acquirendo.

Ista servitus, ne luminibus officiat, in multis declarata est in tribus præcedentibus servitutibus, sed quia servitus est, & ab aliis diversa, necesse est ut de ea & aliquid specialiter dicamus. Et pro eius declaratione primo quæro.

Quid * significat Lumen. Dic, lumen id est, ut cælum videri possit, ut est text. in l. lumen, in princ. de ser. urb. prad. & dixi in præcedenti q. Sed dubium est, quomodo intelligatur, ut cælum videri possit. Dic secundum quosdam, quando diei claritas te respicere

picere potest, cælum per directum respiciendo, non ubi per transversum, puta per fenestram, vel foramen, ut dicitur *Ang. in l. inter seru. in pr. ff. de seru. urb. præd. & allegat gl. ibi*, vel teneas secundum eum, quod dummodo ex loco cælum videatur, tamen dicitur haberi lumen, sed ubi cælum non videtur, sed per fenestram aut foramen existens in pariete intra domum forsitan dici claritas haberetur, tunc dicitur inde prospectus haberi, non autem lumen, ut d. l. *inter seruientes*. ego autem intelligo, quod tunc quis dicatur habere lumen, quando existens in domo vel in camera potest videre cælum, non autem quando prospiceret mittendo caput extra fenestram, quia tunc raro contingeret, quod cælum videri non possit: *ita sentit gl. in d. l. 2. ibi*. ædificia quæ sunt cælo inferiora, quæ non præueniunt oculos videndo cælum, &c. dicitur *supra de seru. ne prospectui officiat*. ver. & intellige cælum videri posse, & adde quæ dixi in seq. quæst.

2 Sed * tunc secundò quæritur, quis promissit mihi seruitutem ne luminibus meis officiat, ante impositionem seruitutis existens in fine cameræ meæ cælum videre poteram: ipse vult ædificare altius, ita quod cælum videre non poterò, nisi existens in medio cameræ meæ vel prope fenestram, an possit & videtur quod sic: quia satis videtur quod cælum videre possim: ut d. l. *lumen. in princ.* Contrarium ego tenco, quia licet cælum videre possim, tamen minus video: quia per hoc minuuntur lumina ædificiorum meorum: id est, ubi primo videbam cælum existens in extrema parte cameræ, nunc non possum, & hoc vlt. text. in d. l. *luminum, in final.* ibi, atque ita minuire lumina, &c. qui text. po-

test sic intelligi & est no. intellectus, quem ego do ad illum text. & pro hoc facit, l. *inter seru. in princ. vers. ne luminib. & ver.* quodcumque igitur, *de seru. urb. præd.* & quod dixi supra de seru. altius non tollendi. 2. q. Sed si esset seruitus luminum constituta, tunc tenerem contrarium, id est, quod lumen videri possit quomodocumque, per d. l. *luminum in princ.* coniuncto sine à contrario sensu, & per ea quæ dixi in seruitute præcedenti quod perpetuo tene menti, & est quotidianum, & notandum, & Dd. hoc non tangunt, & pro hac decisione adde quæ dicam infra in 4. q.

3 Tertio quæro, * an sit differentia inter seruitutem altius non tollendi, cum hac conditione, ne luminibus meis officiat: & illam, altius non tollendi, & non officiendi luminibus? Et dicas quod sic: quia prima intelligitur ne officiatur luminibus ædificando: quia una est tantum seruitus qualificata, & ideo poterit tunc obscurare plantando arborem: quia tunc non dicitur altius tollere: ut est casus in l. *ædificia, de seru. urb. præd.* Sed secunda non est vnica, imò fere sunt duæ, videlicet ne altius tollat, & ista continet solum de non ædificando, non autem de non habendo arborem, ut ibi, & l. *hac autem in ra. ver.* veluti & ædes, & l. *quod autem de seru. urban. præd.* & not. gloss. in l. *si arborem, in princip. eod. tit.* Alia est, ne luminibus officiatur: & ista continet, ne possit etiam arborem plantare, per text. in d. l. *ædificia, in fin.* & l. *inter seruientes, ver.* quodcumque & l. *si arborem, in princ. de seru. urb. præd.* & ita etiam vult Paul. de Castr. in d. l. *ædificia*, & ego dixi supra de seru. altius non tollendi, in 2. q. & dicam in sequenti quæst.

O Quatto

Quæd' quæro, quis promissit seruitutem, ne luminibus meis officiat, an possit plantare vel habere arborem ante fenestras meas? Et in hoc sic breuiter concludas: Aut illa arbor officit luminibus meis, ita quod cælum videre non possum: & non est dubium, quod non potest: quia facit contra debitam seruitutem: vt est text. in *l. arborem in princ. de seru. urb. præd. & l. lumen. in princ. eod. titulo*. Ex quo not. secundum Angel. in *d. l. si arborem*, quod licet arbor & eius frondes impedire non possint visionem cæli in totum, quia tamen impediunt, saltem propter impedire, officit luminibus arbor: & sic qui promittit alicui non officere, intelligitur promittere, nec in totum officere, nec in partem; quod facit pro his quæ dixi supra eo. in 2. col. Secus si promississet alius non tollere: quia plantando arborem non diceretur facere contra debitam seruitutem, vt dixi in q. præcedenti. Aut illa arbor non tollit mihi lumen, id est, prospectum cæli: sed solem mihi aufert, & umbram facit, puta propter ramos & frondes: & tunc non dicitur facere contra debitam seruitutem, nisi sol esset necessarius, vel multum expediens: vt est text. in *d. l. si arborem, in princ. secundo responso*, & ibi hoc not. omnes Dd.

5 Et * ex hoc nota tria. Primum quod ille qui tenetur non officere luminibus nihilominus potest ædificare aliquid propter quod sol auferatur prædio dominantis, dummodo lumen aliter non obscuretur, seu fiat obscurum: vt *l. inter seruitutes, in princ. de seru. urb. præd.*

6 Secundum notandum est, * quod ille qui debet seruitutem ne luminibus officiat, non cogitur seruare luminia in eadem gratitudine, nisi ad

gratitudinem locus esset deputatus: secus in seruitute ne prospectui officiat: quia debet seruare prospectum in eadem seruitute: vt est text. in *d. l. inter seruitutes, in princ.* & dixi supra de seruitute ne prospectui officiat, circa prin.

7 Tertium * notandum est, quod qui debet seruitutem ne luminibus officiat, non potest plantando, seu ædificando, aut aliter solem auferre prædio dominantis quando sol esset prædio dominantis necessarius, vel multum expediens, per *d. l. si arborem 2. responso*. & ideo si tolleretur sol diceretur fieri contra debitam seruitutem, ne luminibus officiat, si sine sole locus habitari non poterat, vel lumen fuit concessum gratia alicuius artificis, quod in eo fiebat, & fieri non poterat sine copia solis. & pone exemplum in penariis & ballistariis, qui eorum artificio ponunt ad solem in domo suæ habitationis, vel pone exemplum, si erat locus in quo paterfamilias morabatur ad solē, vt dicit gl. in *d. l. si arborem, in ver. heliocamino*, sicut contingit in ponticello seu solariis: & in hoc potest etiam poni exemplum: secundum Fl. in *d. l. si arborem in princ.* in persona Diogenis philosophi, ad quem cum ad solem sedentem Alexander accessisset, hortareturque vt si qua præstari veller, sibi indicaret: inquit, Vellem à sole mihi non obstes: vt refert *Kaler. Max. lib. 4. cap. de abstinentia, & continentia, in penult. exemplo*. & vide quæ dicam in seq. quæst.

8 Quinto quæro * nunquid debens seruitutem ne luminibus officiat, possit deponere aedificium vel arboris ramos, quo facto locus quondam opacus sole incipiet esse plenus? Et dicas quod sic, quia non facit contra debitam seruitutem, hanc enim debuit ne luminibus officiat,

officiat, nec luminibus officit, sed plus æquo lumen facit: ut est text. not. in d. l. si arborem, §. per contrarium. ex quo no. quod quis non dicitur contra facere, qui facit plus quam debeat: quod procedit, nisi tollendo in totum ædificium vel ramos, aut deprimendo luminibus officeretur, si forte impressura quadam in aedes meas lumen deuoluat, puta ex reuerberatione unde illud, Refulsit sol in clypeos aureos, & splenderunt montes ab eis: ut est text. cum gl. in §. interdum in d. l. si arborem, & potest poni casus, secundum Angel ibi, reflexio solis erat in loco, cui non debebat officere: & per inordinatam reflexionem substantiam visus in loco impediatur. Vel secundo potest poni casus, & iste intellectus est planior & nobilior: scilicet, quod ille qui debebat seruitutem non officendi luminibus, habebat ædificium suum in quo sol continue percutiebat, vel certis horis diei: & ex hoc obiecto ille cui seruitus debebatur, habebat simile ædificium suum, quod eisdem modis illuminabatur ex reflexione solis percutientis ædificium seruiens. Unde si illud ædificium seruiens deponitur, reflexio solis cessat, & per consequens lumen tollitur: ideo tale ædificium deponi non potest, cum lumina obscurantur per depositionem: & sic est verus intellectus d. §. interdum, cum gloss. Et sic not. quod in istis seruitutibus consideretur interesse, & ius interpretatur fieri contra debitam seruitutem, ubi cunque aliquid fiat, quod lædat, siue istud fiat per modum depressionis siue decessus, secundum Bald. & Flor. ibi. quod dicunt esse not. Item non posset tolli vel deprimi ædificium, quando esset seruitus imposita altius tollendi, ut dixi, ut supra de seruit. altius tollendi.

Sexto quæro, * an seruitus ne luminibus officatur, intelligatur tam de præsentibus, quam de futuris. Dicas quod sic, si hoc fuit actum expresse, vel simpliciter constituta fuit, secus si cum expressione verbi præsentis temporis, ut est text. in l. qui ædificium, & l. seq. de seru. urb. præd. quod declarata, ut ibi no. & habetur per gl. magistr. in l. eum debere col. de seru. urb. præd. & per Dd. in l. non modus, C. de seru. ubi etiam ponitur per Sal. si mutantur postea lumina, an possit illis nouis mutatis officere.

Septimo quæro, * si aliquis laborat ædificando super re communi^b ipsius laborantis, & eius cuius luminibus officit, an hoc possit, puta obscurando lumina alterius domus, quæ est propria dicti sui consocij? Credo quod sit locus l. qui luminib. de seru. urban. præd. scilicet quod ædificando teneatur seruare formam antiquam, secundum quam erat ædificatum: & si nunquam fuit ædificatum super ipso pariete, tunc melior est conditio prohibentis, l. Sabinus com. diuid. & quod ibi not. de reg. iur. c. in re communi in 6. per Dyn. & Io. Andr. ita dicit Alb. de Ros. in l. alius, C. de seru. qui dicit, quod hoc habuit de facto, & est valde not.

Octauo & ultimo * quæro, an in pariete communi liceat vni socio facere fenestram pro acquirendo lumine. Dicas quod non, si sibi fuerit concessum, l. eos de seruit. urban. præd. & ibi not. per Dd. de quo dic, ut dicam infr. de fenestra seu balcono.

ADDITIO.

^a A contrario sensu. Quod non debeat sumi arg. à contrario sensu, quando

O 2 do

do resultaret correctio iuris communis: & an decisio quæ resultaret à contratio sensu statuti, præualeat iuri communi, vide Alexand. in 5. vol. in conf. 25. in 4. col. §. nec obst. & in conf. 7. in ult. col.

^b *Re communi.* Res vna & eadem diuerso iure censi non debet, deci. c. cum in tua. 21. q. 2. cognouimus. Et quid contineatur appellatione rei, vide Alex. in 2. vol. conf. 188. in 2. col. §. & licet, in prin. col.

seruitus imposta videatur, ut sustineat onera pertinentia, quæ actu ipso sustinebat.

Oneris ferendi seruitus urbana est, l. eum debere columnam, de seruis. urbanorum prædiorum. Et de hac seruitute ut Flor. ait lege & si forte, Paragrapho etiam, si seruitut. vend. non videtur fieri mentio, nisi in prædio urbano, dicta lege eum debere columnam, & d. §. etiam, & l. scuti, in princip. & §. 1. & Paragrapho 2. si seru. vendit.

Sed * credo quod etiam possit esse rustica seruitus: puta si quis haberet stabulum inferius, non domui coniunctum, & sic esset prædium rusticum, l. eo in re. ff. quibus cau. pignus contrah. & dixi supra in 4. diuisione, in princ. ver. quid de stabulo. & alius haberet solarium supra parietem stabuli: tunc si seruitus imponeretur, ut inferior deberet sustinere solarium & onera sua inferiora: puta pro feno locando, non video quare illa seruitus oneris ferendi, non debeat dici rustica, ex quo debetur à prædio rustico, per l. 1. communia præd. nec est inconueniens, quod vna seruitus in genere possit esse in specie rustica & urbana, sicut est seruitus altius tollendi, & officendi prædio vicini vel protegendi, quæ sunt urbanae, l. 1. de seruitut. urb. præd. & dixi supra de ser. protegendi, in prin. Imponitur autem hæc seruitus, quando quis vendit vnam domum, in qua erat vna columna, quæ sustinebat onus alterius domus suæ, hoc pacto, quod perpetuo sustinere debeat, hoc vult, d. l. eum debere columnam, in princ. vel quando actum fuit sine venditione, ut possim onus imponere, & tu perpetuo sustinere debeas, & ita loquitur ver. quemadmodum in eadem l. qui

CAPVT XXXVII.

De Seruitute oneris ferendi.

- 1 Stabulum inferius non domui coniunctum, aut rustica seruitus esse dicatur.
- 2 Differentia inter æternum, sempiternum, & perpetuum, quanam sit.
- 3 Ius seruitutis perpetuum quod dicatur.
- 4 Seruitutem qui debet oneris ferendi, vel etiam aliam, an suis expensis reficere debeat.
- 5 Concessi tibi arcem, ut ibi domum adifices, in qua me cum sociis meis transeuntibus recipere debeas, an ipsa domo destructa quocunque casu, nonam reedificare tenearis.
- 6 Paries vel columna seruitutem debens si reficiatur, ad quem adificiorum fulcra spectabit, ne corruat.
- 7 Seruitutem si quis mihi debeat, ut in suis parietibus trabem seu tigna habeam per quæ solarium meum sustineatur: an ista seruitus tigni iniuncti, vel oneris ferendi esse dicatur.
- 8 Domus si legetur vel vendatur, an

qui in hoc differt à princ. secundum Cyn. ibi. Item imponitur non solum per columnam, quæ sit in loco debente seruitutem, ut solarium vicini sustineat, sicut sæpe contingit, quando solarium est ita latum, quod per trabes in parietibus infixas sustineri non possit: sed etiam quando columna vel trabes parietibus infixa debentib. seruitutem sustineret onus vicinarum ædium, ut probatur in d. l. eum debere columnam, ibi, onus vicinarum ædium, ubi, paries oneri ferendo, de seruitur. urbanor. præd. Forma vero huiusmodi seruitutis imponenda ista esse potest, sicut in lege adium scriptum est. Paries oneri ferendo, uti nunc est, ita sit, verba significant parietem perpetuum esse debere: non tamen hoc his verbis dici potest, ut in perpetuum idem paries æternus esset, cum hoc fieri non posset: sed eiusmodi paries in perpetuum esset, qui onus sustineret: ut est textus in d. l. eum debere columnam.

- 2 Et * differentia est inter æternum, sempiternum, & perpetuum. *Æternum enim non habet principium neque finem*, ut Deus. *Sempiternum habuit principium, sed non habebit finem*, ut anima^a & Angelus: ut not. glossa pen. in ver. æternus, in d. l. eum debere columnam. *Perpetuum vero dici potest in proposito id, quod habuit principium & habebit finem: sicut est seruitus imposta, & actiones quæ dicuntur perpetuæ, ut Instit. de perpet. & tempor. action. hoc dicit gloss. penul. in fin. & not. bene, quod huiusmodi seruitus incipit, & non desinit: quia impossibile est aliquid esse sub sole sine fine: unde not. ibi, quod nihil est sub sole perpetuum, & ideo mundus secundum rectam & veram fidem naturam habuit principium, & habebit*

finem: licet quidam philosophi naturali ratione mori contrarium dixerint.

Sed * dubium est, quando intelligatur in casu nostro iure seruitutis perpetuum, dicit Ang. in d. l. eum debere columnam, quicquid durat centum annis, dicitur apud nos perpetuum: quia lapsu tanti temporis extinguitur, l. fin. Cod. de sacrosanct. Eccles. & l. an ususfruct. de ususfruct. & l. proponebatur. ff. de iud. & quiddam cursus tanti temporis perpetuitatem significet, not. glo. in l. 2. §. hoc autem edictum perpetuum 34. ne quid in loco publico, unde forsitan secundum Angel. in d. l. eum debere columnam, obligatio de qua loquitur illa lex, non durat ulteriori tempore, subdit tamen, quod hoc non ponit pro constanti. Ego autem non teneo, quod perpetuum dicatur usque ad 100. annos tantum, sed etiam ultra: & quod duret donec durare potest, puta si est columna, quæ requiescat in domo debentis seruitutem, donec durat ædificium superius, debet durare seruitus ferendi per columnam, vel si esset paries qui onus sustineret, quamdiu paries esset, vel onus durare posset, tandiu seruitus diceretur: & hoc videtur probari. in d. l. eum debere columnam, ibi, sed ut eiusmodi paries in æternum esset, qui onus sustineret, nisi esset præscripta seruitus: iuxta ea quæ dixi supra in 10. q. principali. non tamen potest tolli ius seruit. oneris ferendi, donec ille cui seruitus debetur, est in possessione vel quasi, puta quia onera sua à vicini parietibus sustinentur, unde etiam si per mille annos solarium restitueretur per columnam vicini, seruitus non perderetur neque finiretur, facit quod no. in l. qui luminibus de seru. urban. prædio. & quod not. per gloss. singularem 16. quæst. 3. c. per singulos in ver. dubitare in fin. ibi,

O 3

unde

vnde etiam non præscribit ad mille annos. Huius autem seruitutis oneris ferendi natura est, vt qui debet seruitutem, facere teneatur: *vt est textus in l. eum debere columnam, in princip. & l. & si forte, §. etiam si seruit. vendit. & l. ficti, §. Arist. eo. titulo.* licet in aliis seruitutibus regulariter est secus: vt scilicet debens seruitutem non facere teneatur, sed tantum pati: *vt est textus in l. quoties 15. §. 1. de seruit. tit. generali, & in d. §. etiam. l. 1. in fin. & in l. 2. §. præterea, de aqua plu. arcen. & dixi supra in q. 1. principa. de natura seru. in princip.* & est ratio, quia speciale est in seruitute oneris ferendi, vt dicit glossa *in fin. in d. l. eum debere col. in d. l. quoties & in d. §. etiam, vel secundum Angel. in d. l. eum debere columnam*, quia venit in consequentiam: nam in seruitute oneris ferendi in perpetuum, venit vt quis teneatur reficere ædificium collapsum, vt possit onera supportare, *vt ibi*, ergo in consequentiam qui debet facere, non debet pati, sed reficere tenetur, circa quod vide quæ proxime dicam.

4 Sed * nunquid ille, qui debet seruitutem oneris ferendi, vel aliam debeat reficere suis expensis, vt puta columnam, vel parietem sustententem onera vicini? & videtur quod sic, *vt est text. in l. eum debere columnam, in principio de seruit. verb. præd.* In contrarium videtur, *l. 1. §. fin. & l. 2. §. præterea, de aqua plu. ar.* Tu dic breuiter, quod aut fuit actum in constitutione seruitutis, quis debeat reficere, & cuius expensis, & pacto standum est, & illud seruari debet, dicto Paragrapho præterea, secundum unum intellectum. Aut non fuit actum expresse, ad quem resectio spectaret: & tunc si ille qui debet seruitutem, consuevit reficere à tempore, cuius non exeat memoria in contra-

rium, & idem, vt ipse teneatur, *vt d. l. 1. §. fin. de aqua plu. arc.* quoniam pactum & vetustas à pari procedunt, *lege 2. in princip. de aq. plu. arc.* Si vero de ista consuetudine non apparet, & tunc in seruitute oneris ferendi ille reficit suis expensis, qui seruitutem debet, *vt d. l. eum debere, & d. l. & si forte, §. etiam*, & rationem dixi supra, vel quia speciale in ea, vel quia in consequentiam venit. In aliis autem seruitutibus distingue: Aut ex refectione potest sequi aliqua utilitas: vt quia ex purgatione riuus trahit ad se pinguedinem ibi collectam: & tunc est in Domini potestate prædij seruiantis, vel purgare, vel pati quod per alium purgetur: & ideo ille cui debetur seruitas, alternativè agere, vt reus reficiat aut refici patiatur, *vt est text. in l. 2. §. apud Labeonem, de aqua plu. arc.* Aut ex refectione nulla sequitur utilitas, sed solum expensa, & tunc indistincte debens seruitutem, debet tantum pati, & non reficere, *d. l. quoties, §. 1. de seruitur. & d. leg. & si forte, §. etiam, si seru. venditor. & d. l. 1. §. fin. de aqua plu. arcen.* fallit in seruitute oneris ferendi, & ita tenet Battol. *in l. 2. §. apud Labeonem, de aqua plu. arcen. & d. §. etiam*, & ita tenet Ang. *in d. Paragrapho præterea. & Flor. in d. §. etiam*, & vide quæ dixi supra in 9. q. princip. Dictum est de refectione rei, quæ onus sustinet: sed quid si perit in totum, puta quia columna combusta est, vel paries depositus: an debens seruitutem oneris ferendi, teneatur aliam supponere, vel parietem reedificare? Dic quod sic, *vt est text. in d. l. eum debere columnam, in fin. de quo dic, vt ibi per gloss. in vers. parietem.*

5 Sed * quid si concessi tibi arcam, vt ibi adifices domum, in qua debeas me recipere cum sociis meis transeuntibus,

bus, an domo destructa quocunque casu nouam reedificare teneris? & videtur quod sic: quia sicut dixi in seruiente oneris ferendi, vt perpetuum esse debeat: ita videbitur esse dicendum in ista obligatione seu onere recipiendi me & socios meos, vt debeat esse perpetua, & hoc tenet Iacob. de Arct. per d. l. cum debere columnam, in princip. & l. si finita. de damn. infect. alij habent in l. qui bona, eod. titul. sed Ang. in d. l. eum debere, tenet contrarium: quia in hac quæstione ille qui promittit, non tenetur recipere, nisi in domo ædificanda, per not. per l. bones, §. hoc sermone, de verb. sign. illa enim quæ secundo ædificatur, non est ea domus, vt l. seruientes quæ in superficie. §. si sublatum, de seru. urban. præd. facit l. maritus, cum ibi not. Digestis loca. Non obstat secundum eum d. l. eum debere, quia ibi semper fuit facta promissio oneris ferendi, vnde sui natura hæc obligatio est perpetua, cum causam successiuam habeat, & nunquam plene satisfactum intelligi possit. l. 3. in princ. de cond. ob causam, & l. 3. in princ. & §. dare, de usufruct.

6 Quando * autem paries vel columna debens seruitutem reficitur, ad quem interim spectabit fultura ædificiorum, ne corruat? Dic ad Dominum cui seruitus debetur, vt est textus not. in l. sicuti §. in principio si seruut. vendit. & ibi Iuriconsultus dat consilium domino superiori, si non vult fulcire, vt ædificia deponat, & reficiat, cum paries fuerit restitutus: & est consilium ironicum, secundum gloss. ibi, quod istud erit sibi deterius quam fulcire, & allegatus ille text. ad illud vulgare, quod consultius est malum sustinere, quam malum pati, & peius.

Sed quæro * quis debet mihi seruitutem, vt in parietibus suis habeam trabem seu tigna, per quæ solarium meum sustineatur, an ista erit seruitus tigni iniuncti vel oneris ferendi? Videtur esse tigni iniuncti: quia tigna habeo in parietibus suis, per l. sicuti, §. competit, si serui. vend. In contrarium videtur, quod sit oneris ferendi, per l. eum debere, de seruitut. urbanor. præd. Ego credo, quod in hoc sint consideranda verba impositæ seruitutis. Aut enim dicitur, quod quis possit immittere tigna in parietibus suis, & supra solarium ædificare: & erit seruitus tigni iniuncti, licet in consequentiam onera sustineat, per dictum §. competit. ubi est casus. Aut dicitur: quod quis teneatur sustinere onera mea, vel solarium meum: & tunc erit seruitus oneris ferendi, & ita loquitur dicta l. eum debere, ibi, paries oneri ferendo, &c. licet in consequentiam habeat tignorum immisionem: quia inspicere debemus, quod principaliter sit: non quod in consequentiam, vt l. si quis nec causam, & ibi not. si certum petat. Aut verba sunt ambigua, & non constat de eis: puta quia præscriptum est: & tunc puto in casu prædicto, quod sit potius tigni iniuncti, quam oneris ferendi, & probatur in d. l. sicuti, §. competit. & hoc sentit gloss. not. in §. distat in ver. actiones, ibi, nam licet utrobique sustineatur onus, tamen quia in prima specialiter de onere ferendo dicitur, non in secunda, &c. Sed si esset seruitus columnæ sustententis solarium vicini, quæ non requiesceret in parietibus, sed in solo debente seruitutem: & tunc non est dubium, quod esset seruitus oneris ferendi non tigni iniuncti, d. l. eum debere in princip. Ex his habes quomodo cognoscatur seruitus tigni iniuncti à seruitute oneris

ris ferendi. Item quæ sit differentia inter vnam & aliam, colligitur ex prædictis. in ver. huius autem seruit. & in ver. sed nunquid ille & 5. de text. cum gl. in d. §. distant.

- 8 Ultimo * quæritur, si legatur vel venditur domus, an videatur imposita seruitus, ut sustineat onera pertinentia, quæ ipso actu sustinebat? & dic quod sic; maxime si contrahentes hoc sciebant, quod conclauit. de damno infecto. coniuncta l. 1. in princ. de actio. empt. Nec obstat l. in vendendo. de actio. empt. quia loquitur in seruitute, quæ non habebat causam continuam, & ita tenet Bar. in leg. 1. circa principium de seru. leg. & vide dicta in seq. seru. in verbo, sed reassumendo istam ser. Alia plura circa istam materiam vide quæ dicam infra de onere ferendo, quæ etiam hic conuenire possent.

ADDITIO.

^a Anima. Anima cunctis rebus est præponenda. adde Corn. in 5. vol. conf. 320. & relictum pro anima, censetur relictum ad pias causas. conf. 302.

CAPVT XXXVIII.

De Seruitute itineris seu actus.

- 1 Habeas si seruitut. eundi ad domum tuam per castellum meum, vel curiam, vel scalas meas, an ego de nocte ianuam claudere possim.
- 2 Diuisio domus vel alterius fundi si inter plures facta fuerit, non videtur altum, quod vnus aditum per alterius partem habeat sicut prius habebat, nisi hoc inter eos specialiter conuentum sit.

3 Prædium meum si tibi vendidi, ad quod iri non poterat, nisi per aliud meum prædium, non videtur actum, ut illud tibi seruitutem debeat, nisi expresse dictum fuerit.

4 Iter seu actus an & quomodo debeat: & an talis seruitus sit præstanda ab hærede, usufructuario, vel è conuerso. & aliis etiam habentibus utile dominium, vel directum.

5 Differentia inter usufructum & proprietatem quam sit.

6 Domos tuas unica contignatione contextas si quispiam habeat, & vnā vendidit, alteram sibi retinuit: non poterit emptor inuito venditore retinere tigna, quæ requiescunt in domo vendita, nisi forma contractus aliter se habeat.

7 Hæres eo casu quo aditum præstare tenetur, an ipsi prædio legato seruitus constituta sit, ita ut legatarius confessoriam contra impedientem inuentare possit.

HÆc est vltima seruitus urbana, quam in specie hoc libro declarare constitui: cæteræ si quæ sunt in domo per me figurata, de qua proxime dicetur, intelligi poterunt. Seruitus ista itineris seu actus, non solum est rustica, ut leg. 1. in princip. de seru. urb. præd. & const. in princ. de seru. puta quando debetur à prædio rustico alteri prædio rustico, ut ibi: sed etiam potest esse urbana, quando à fundo urbano alteri urbano debetur, ut probatur in l. iter. communia prædio. & in l. seruitutes qua in superficie §. si domo. de seru. urb. præd. & pro hoc vide quæ dixi in seruitute præcedenti. in princ.

Si

Si habes * seruitutem eundi ad domum tuam per castellum meum, vel domum, vel curiam, vel scalas meas, an ego possim claudere de nocte ianuam? Et dic, quod sic: quia intelligitur actum, ut possis ire de die non de nocte, d. l. iter. & ita ibi per Dd. & est ratio, quia de nocte non licet ire per ciuitatem vel domos alias, ut ibi probatur innotata gloss. secundum Paul. de Cast. & dixi supra in 8. quest. princip. in ult. char. vers. item seruitus itineris, quæ bene not. & pro illis, qui habent plures domos, ad quas ingreditur per vnam curiam, quæ sit vnus tantum, & omnes stant sub vna clauis. l. quis sit fugitiuus §. apud Celsum de adil. edit. sicut est Venetiis, & in multis locis. Vnde ex his not. licet quis prætendat ius eundi per domum vel fortilicium, aut scalas alterius, etiam iure seruitutis constitutæ itineris seu actus: tamen debet ire congruis horis: vnde intelligitur, quod tantum de die ire possit. & ita Flor. in d. l. iter. vnde facit secundum eum ad collegiatum seu confæderatum, qui se obligauit, ut liceat alteri confæderato transire per castella & loca sua, ut licet non aperiat portam de nocte non tamen dicatur venire contra conuentum: & similiter excusantur custodes fortiliciorum, si de nocte alicui non aperiant portam: cum hoc non teneantur facere, propter imminens periculum facit ad hoc l. furem. & quod ibi not. ff. de sicar. hæc tamen non puto ita amare & inciuili modo intelligi, ut nullo modo liceat de nocte ire siue transire. Nam si potest esse sine periculo, & id quando fieri consuevit, sicut in domibus contingit de hyeme, quo tempore plerumque de nocte itur, vel propter aliquam necessitatem, tunc teneo quod etiam

de nocte possit ire & transire, argum. d. l. furem cum ibi not. & quia verba sunt ciuili modo intelligenda, l. si cui de seruit. nec amare sunt intelligenda, ut est text. in l. si quid venditor. in princ. de adil. edit. & l. si id quod §. si quas de donat. inter vir. & not. gloss. antepen. in cap. relatum. de testam. et 2. Scriptum est enim, qui nimium emungit, elicit sanguinem, ut dicitur text. in cap. nisi cum §. propter militiam. de renun. & habetur originaliter prouerbio cap. 20. & per gl. in l. sciendum §. illud in verbo, artificium, de adil. edit. & adde his quæ dicam infra in secundo libro. de seru. itineris & seruit. via.

Not. vnum * alium casum pulchrum, & quotidianum, quod si contractu inter plures est facta diuisio domus vel alterius fundi, non videtur actum, quod vnus habeat aditum per partem alterius, sicut prius habebat, nisi hoc inter eos specialiter sit conuentum, ut est casus not. in l. via constitui. §. quæcunque in fin. & ibi hoc not. Bald. Flo. & communiter Dd. de ser. urba. præd. & ideo licet quilibet eorum ante diuisionem posset transire per totum fundum, quia in qualibet parte habebat partem pro indiuiso: tamen post diuisionem nullus poterit. facit l. in vendendo. de contrahen. empr. & hoc est utile maxime inter fratres diuidentes domum per partes, ad quas non possit haberi aditus, nisi per alias partes. Pone exemplum: Tres erant fratres, & domum communem habebant, tria solaria habentem: venerunt ad eius diuisionem, & cuilibet fratrum assignatum est vnum solarium, postea fratres qui habebant solaria superiora, volebant ire per solarium inferius alio fratre inuito: quæritur an possint, & an per solarium inferius habeant

habeant iter, seu aditum. Et videtur quod sic, per l. binas ades. alias incipit. Caius de ser. urb. prad. Dicitur cōtrarium, ut est casus not. in d. §. quicumque. secundum Vbertum de Cremona. & Bald. & Dd. ibi, & hoc probatur etiam ratione. Nam diuisio similis est emptioni, l. 1. C. communia utriusque indi. sed in venditione vel via vel iter non venit, nisi expresse sit dictum, d. l. in vendendo. Et ratio huius est, quia in dubio res libera vendi videtur, & non cum aliqua servitute, l. in tradendis. §. interpositis in fin. communia pradio.

3 Et * propterea si vendendi tibi pradium meum, ad quod iri non poterat, nisi per aliud meum pradium, non videtur actum ut illud debeat tibi servitutem, nisi expresse dictum fuerit, d. §. interpositis in fin. cum gl. secus est in legato: quia in dubio videtur res legata, ut haeres possit transire, sicut testator transibat, ut l. testatrix in princip. si servit. vend. & ibi hoc tenent Dd. & Bartol. Doct. in leg. binas ades. & Bartol. in l. 1. de servit. legat. & est ratio quia in ultimis voluntatibus interpretatio fit latior, & favorabilior, quam in contractibus leg. in testamentis de Regul. iur. c. cum dilecti. in fin. de do. & ideo sint cauti fratres in diuidendo, ut referunt sibi aditum expresse, eodem modo debent esse cauti emptores. Hinc est communiter, quod Notarij apponunt in instrumentis emptionum, & similitum vnam clausulam, videlicet, cum accessibus, & egressibus: introitibus, & exitibus suis usque ad vias publicas, & dicit Bart. & Dd. in d. l. binas ades. quæ clausula hic importat, quia licet non debeat servitus sibi ab alia re mea, tamen si consueueram ire per illam ad rem venditam, vel fra-

tres similiter ire consueuerant, alicuius emptor vel frater ire poterit, quia iste potest dici accessus illius rei venditæ vel diuifæ. Cautius tamen esset exprimere in specie, quod iter seu actus deberetur per talem locum, quod not. in practica. & vide quæ dicam infra de curia.

4 Sed reassumendo * istam questionem latius in genere, & ut omnia complecti possim, videlicet an iter seu actus debeat, de qua vide plene per Bart. in l. 1. de ser. leg. per Iaco. Bu. & Bartol. Bald. & Dd. in d. l. binas ades. & per Paul. de Cast. in leg. in tradendis. §. interpositis. communia pradio. & per Bart. & Dd. in leg. quod conclaue. de damn. infect. in qua sic concludas. Quod aut ille à quo peto servitutem, mecum non contraxit, nec quasi, aut vere contraxit, vel quasi contraxit. Primo casu, quando non contraxit, nec quasi mecum: & tunc non habeo ius petendi ab eo istum aditum, l. eum debere. de ser. urb. prad. & ratio esse potest, quia regulariter res cuiuslibet libera est, nisi servitus constituta probetur, l. qui luminibus. & ibi not. eod. titul. & l. alius. & l. adibus. C. de ferr. Secundo casu, quando mecum vere contraxit, subdistingue: aut contraxit super usufructu, aut super proprietate. Si super usufructu, dic quod deberetur iter, seu aditus, dato quod nihil dicatur, ut est text. in l. 1. §. 1. si usufruct. petat. & probatur in l. sed si quid §. proprietatis in fin. de usufructu. & ratio est, quia sine aditu ad eum usufructus esset inutilis. & est etiam tex. qui ponit hanc rationem in dist. leg. binas ades. versic. non autem & vide de hoc omnino glo. in d. §. proprietatis ad fin. in verbo contineri, & intellige siue debeat usufructus ex contractu inter vivos, siue ex ultima voluntate:

voluntate: quia reputatur esse modici præiudicii, ex quo perpetuo non durat, *secundum gloss. in d. l. binas ades.* Item intellige, quod iste aditus debeat usufructuario iure cuiusdam commoditatis, non seruitutis: quia seruitus seruitutis esse non potest, *l. 1. de usufruct. legat.* & quod dictum est de usufruct. idem in quocunque contractu dicas, qui principaliter concernat usum rei, *argument. l. sed & addes, §. illud ff. locat. secundum gloss.* alias Flor. *in d. l. binas ades.* Si vero super proprietate rei contractum est, puta vendidit quis proprietatem rei: tunc non venit seruitus itineris, sine aditus, neque alia seruitus, *l. in vendendo de contrahend. emptio. & l. qui libertatis. §. fina. de evictionibus & l. via constitui. §. quacunque in fin. de seruit. urban. præd.* & ita tenet gloss. Bart. & Angel. & Doct. *in l. quod conclane. de damn. infect.* & intellige etsi sine aditu res vendita efficeretur inutilis.

Et* est ratio differentie inter usufructum & proprietatem: quia usufructus est minoris præiudicii, quia proprietatem regulariter nunquam finitur, sed usufructus sic *l. corruptionem, C. de usufruct. cum simil.* Sed hoc limita duobus modis. Primo quando esset seruitus tigni iniuncti vel oneris ferendi: quia tunc cum suo onere res videtur esse vendita, vel aliter alienata, *d. l. quod conclane. & d. l. binas ades, & l. 1. de ser. legat.* & ita tenet Bartol. & Flor. *in d. l. binas.* Sed Bart. & Ang. contrarium dixerunt *in d. l. conclane.* dicunt enim, quod in contractibus inter viuos, si non interponitur seruitus oneris ferendi, non venit per illa iura, & idem dixit Angel. *in d. l. binas ades.*

6 Vbi* dicit, quod si haberet duas domos vnica contiguatione conte-

tas, vnā vendit, alteram sibi retinet: non potest emptor inuito venditore retinere tigna, quæ requiescant in domo vendita, nisi forma contractus aliter se habeat. Vnde ipse dicit, sis cautus tu emptor, quia ex hoc vidi iam multas lites, & subdit, quod hoc probatur *in l. quod conclane. de damn. infect.* vbi videtur esse casus, dum dicit, seruitutem oneris porticus seruandæ impositam vendidisse, quasi videatur à contrario sensu: quod secus esset, si non fuisset imposita. Sed ego credo quod non bene dicant: quia in contrarium est text. *in d. l. binas ades, cum sequent.* cum gloss. super verbo, concesserint: quæ exponit inter viuos: nam cum venditur domus, videtur imposita seruitus, ut sustineat omnia permanentia, quæ ipso actu tunc sustinebat, & ita debet intelligi. *d. l. quod conclane secundum Bartol. in l. 1. de seruit. legat. & d. l. binas ades, in fine,* & talis seruitus dicitur habere causam continuam & permanentem: & propterea videtur imposita: maxime si contrahentes hoc sciebant: ut dicit Bartol. *in d. l. 1. in principio,* & dixi in præcedenti seruitute *in fin.* & istud teneas. Sed si haberet causam non continuam, sicut est seruitus itineris seu actus: tunc secundum omnes in contractibus inter viuos non videtur imposita, nisi expresse actum sit, *l. in vendendo de contrahend. emptio.* & isto modo intelligo quod dixi supra *in versic. si vero super proprietate.* Secundo limita, quando instrumentum venditionis inuenitur cum illa clausula, cum accessibus & introitibus, &c. de qua supra dixi. Tertio etiam limitare potest in via ad sepulchrum: de qua dic, *ut l. si quis sepulchrum in princ. de religiof. & not. Bart. in d. l. 1. in simil.* Tertio casu principali, quando

quando quis necum quasi contrahit: puta hereditatem ad eundem, cum me legatario, l. apud Iulian. Paragrapho si. quibus ex caus. in poss. ea. & tunc regulariter seruitus imposita non videtur: d. l. quod conclau. & dicam in sequent. quest. Sed an possit agi, ut imponatur? Dic, aut fuit legatus ususfructus aut proprietas. Primo casu potest agi, ut imponatur illa seruitus, si alias ususfructus esset inutilis, l. binas, vers. non autem, præallega. & l. i. & 2. si ususfructus pe. & l. damnas, §. i. & ibi Parto. de usufruct. legat. Secundo casu, quando legatur proprietas: b & tunc aut queris an à legatario debeat præstari seruitus heredi: & sine dubio dicas quod sic, l. testatrix, in princ. si seruitur. venditor & l. si fundum sub conditione, c. §. qui fundum, de legatis 1. c & l. fin. de seruitur. rust. prædiorum. Aut queris an debeat præstari ab herede ipsi legatario, vel ab vno legatario alteri legatario: vide gloss. ordin. quæ hoc disputat in l. 3. §. si loci, de aliment. legat. Sed quicquid dicat illa gloss. Bartol. in l. i. ante finem, de seru. leg. dicit, quod credit, quod debeat præstari, per d. l. binas ades, vbi dicitur, quod non potest hæres in totum lumina obscurare rei cuius proprietas est legata: eadem ratione iter debet præstare: quia minus male posset habitare luminibus offuscatis, quam vti sine itinere, l. v. §. i. si ususfruct. peta. & ita debet intelligi d. l. binas ades, quæ est clavis huius materiæ, secundum Bart. & bene.

7 Sed circa prædicta queritur eo casu quo hæres tenetur præstare aditum, an sit seruitus constituta ipso prædio legato, ita ut legatarius possit intentare confessoriam contra quemquam impedientem, secundum l. si quis diuturno, in si. si ser. vend. tor. Et videtur quod

sic per l. si quis partem, §. si. quemad. ser. amit. Dd. dicunt contrarium, quia ibi loquitur quando seruitus fuit expresse legata: hic non expresse, licet fingatur legata tacite: ut supra dixi, & ex tacito non transit ius seruitutis, sicut nec transit Dominum ipso iure: ut est text. cum gloss. secundum Iac. de Aret. & Dd. in l. emptor, §. fin. de rei vendit. & in l. seruim filij, §. fin. & quod ibi per Dd. de leg. 1. solum ergo legatarius habet actionem personalem contra heredem ex testamento, ut seruitutem constituat: ut not. Bartol. in dicta lege binas. Vnde sis cautus in agendo & faciendo, quod constituatur tibi seruitus, si vis quod transeat in te singularem successorem actiue & passiuæ, quod tene menti in practica. Cetera circa istam materiam vide infra, in itinere siue introitu. Superest nunc, ut quibusdam nominatis in iure, seruitutibus vrbis explicatis, de domo per me figurata loquamur, per quam reliquas seruitutes vrbanas facile quicque intelligere poterit, quicquid in fundo vrbano fieri permittatur: & in quo seruitus & libertas consistat, ut autem hæc memoria aut cogitatione faciliora sint, eas ex ipsius domus ordine declaremus.

ADDITIO.

^a Diuisio do. An in contractu diuisionis habeat locum remedium l. 2. Cod. de rescin. vend. vide Corn. in 4. vol. conf. 240. incip. præsuppositis, & an in diuisione causetur titulus, conf. 178. Et quæ requirantur in diuisorio iudicio, in 2. volum. consil. 110. incip. in iudicio, & diuisio facta cum extensiuæ latione, licet sit iurata: & cum refutatione ad cognita, & incognita, an rescindatur si latus ignorauit consortem

tem institutum in re certa, vel ex hæredatum cum clausula, quod petere non possit: in 3. vol. conf. 133.

^b *Propriet.* Proprietas proprie capitur pro dominio: & ideo idem est dicere, causa proprietatis, sicut causa dominij: ideo in statutis sola possessio non verificatur in proprietate, *not. Pau. in c. 1. de causa poss. & prop.* & quare fuit inuenta proprietas, *not. 12. q. 1. dilectissimus*, ubi dicitur: propter iniquitatem scilicet negligentiam, *secundum gloss. ibid.*

^c *Condition.* Condicio secunda est in rebus, quæ liberæ vel senilis conditionis dicantur, *ff. & C. de seru. per tot.* Quomodo condicio concipitur? Responde quod per, si modus per, ut: causa vero per, quia. Condicio possidentis potior est, ubi patet causa turpitudinis, *ff. de condit. ob turpem causam, l. si ob turpem, §. porro.*

CAPVT XXXIX.

De solo seu area.

- 1 In solo seu area domum qui edificare potest, an aliud edificium altius construere, etiam usque ad cælum.
- 2 Consuetudo vel statutum edificandi usque ad certam mensuram, edificationem simpliciter prohibere potest: & in multis etiam casibus.
- 3 Edificatio excellens nunquid ad vicini mei amulationem fieri presumatur.
- 4 Pactum circa edificationem contrarium an valeat.
- 5 Area usumfructum habens nunquid edificare possit.
- 6 In area communi, an quisquam edificare possit.

7 *Castella seu fortificia nunquid in suo solo edificare licitum sit, & maxime in confinibus territorij.*

8 *Possessionem soli mei & edificij in eo per alium facti an habeam.*

9 *Guerre tempore si princeps locum meum fortificauerit, ut habiliter guerram faceret, finita guerra, si locum meum petam princeps autem velit ut expensas reficiat quid iuris*

EX ordine nobis occurrit, ut primum de solo sua area quædam dicam.

In solo * siue area regulariter potest quis edificare domum, vel edificium construere, & altius, ut ita diximus, usque ad cælum: quia quicquid est supra solum, usque ad cælum liberum esse debet, & eius cuius est solum: ut probatur in *leg. altius & l. si in adibus, Cod. de seru. & l. fin. in princ. de seru. titul. generali, & not. in l. qui luminibus, de seru. urb. præd.* quæ tamen lex prima facie in contrarium potius facere videtur, secundum *Albericum de Rosa, in d. l. altius, in principio & hoc etiam not. gloss. 12. quæst. 1. cap. 2. in vers. aer.* & hoc intelligo siue altius fuerit edificatum, siue nunquam: puta quia erat area vacua: imo etiam si per mille annos area mea steterit iuxta palatium tuum non edificata, tamen potero edificare, nec me prohibere poterit: ut *not. gloss. in d. l. qui luminibus, in fin. & idem not. glo. Baldus in ca. Abbate, in principio in vers. monachum, quæ incipit: hoc modo, ext. de verb. signif. & gloss. Jo. Teuronici d. cap. 2. 12. quæst. 1. & Spec. in tit. de causa possess. & proprie. in ult. column. vers. sed pone. & vers. seq. & per Roſe. in libello. ne quid in loco publico fiat, & de conte. §. illud quæritur. Item prædicta intellige, quod quis possit edificare in suo vel area, etiam si*

officiat luminibus vicini, nisi ei debeat seruitus altius non tollendi: *ut probatur in d.l. altius, & d.l. si in adibus, Codice de seruit. & l. cum eo, & l. pen. de seru. rust. prad. & in leg. altius, si seru. vendit. & d. l. qui luminibus, etiam si vicinus esset minor vel pupillus: ut probatur nota. in dicta lege altius, si seru. vendit. coniuncta glossa quæ dicit, quod ibi erat seruitus constituta. Item intellige prædicta, etiam si obscurarent in totum lumina seu ædes vicini: ut d. l. cum eo. & ibi hoc notat Baldus. Sed prædicta fallunt in quibusdam casibus, in quibus non est licitum etiam in suo altius ædificare, maxime obscurando lumina vicini.*

Et primo* quando esset consuetudo vel statutum ædificandi usque ad certam mensuram: & sic seruitus videtur imposita consuetudine^a vel statuto. Nam tunc ædificando altius tollere non potest, casus est cum gl. quæ ponit de statuto. Flor. in l. i. Cod. de ædificiis prima. & not. gloss. & Dd. in l. qui luminibus, de seru. urb. prad. & dixi supra, de seruitur. altius non tollendi, *quest. 4.* & huiusmodi statutum vel consuetudo ligat etiam forensem, cuius est domus quæ non debet altius tolli, *ut ibi dixi in quinta questione.* Secundo fallit, quando seruitus est imposita per pactum, *ut leg. inter seruientes, cum sequ. de seru. urban. prad.* de quo dixi supra de seruitute, ne prospectui officiat, cum tribus sequent. vel quando esset præscripta huiusmodi seruitus: *ut not. gloss. in d. l. luminibus, de qua præscriptione dixi plene, supra decima & vltima questione principali.* Tertio fallit, quando vnus habet plures domos, & vnus legat vsumfructum alteri: nam tunc non potest hæres alteram tollere, vel obscurare domum vsumfructuariam in totum

sed saltem modicum lumen, quod habitantibus sufficiat, relinqui debet, *text. in l. si is qui binas, de usufruct. & text. cum gloss. in l. binas, de seru. urban. prad. & dixi plene in fine, in seruitute præcedenti, in penult. questione.* Quarto fallit, quando ædes vicini habent lumen ex publico, quoniam tunc vicinus ædificando nocere non posset talibus luminibus: quia non licet vicino aliquid in publico facere, quin liceat alteri prohibere, *ff. ne quid in loco publico per totum, secundum Rosfred. in libello, de confessoria post princip. in versicul. sed illud queritur, & hanc questionem videtur sentire gloss. in l. fluminum, §. fin. de damn. infect.* quæ incipit, nisi animo nocendi, ibi: respondeo, non videtur officere, si lumen auferat, quod ex priuato consuevit habere, facit quod not. Bartol. in l. i. §. sicut autem, de aqua pluua, arcan. Verum putat Albericus de Rosare, in l. altius, Cod. de seruitur. quando officiens luminibus laborat in publico: tunc enim prohiberi posset, nisi esset consuetudo, quod posset etiam in publico taliter laborare, *ut ipse not. in l. de quibus, §. nunquid videndum ex qualibet, ff. de legibus.* Si autem ibi laboraret, tunc etiam si altius ædificaret & officeret luminibus, quæ haberent ex publico prohiberi non posset, *ut d. l. altius, cum concordantiis supra allegatis, facit quod dicam infra in sexta questione.* Quinto fallit, quando quis leuaret altius, animo nocendi vicino, & sibi non prodest, *ut est text. cum gloss. in l. 2. Paragr. denique, el. 2. de aqua plu. are.* quæ allegat ad hoc 20. leges, & dicunt Dd. cum pati fluxum legum, sicut dicimus pati fluxum sanguinis qui nimium abundat. & idem not. gl. in d. l. fluminum, §. finali, quæ incipit, nisi animo nocendi, de damno infecto.

fecto. vel quando tolleret altius ad æmulationem vel despectum vicini: vel quia volebat videre omnia secreta domus suæ: nam tunc non posset secundum Petrum, Cyn. & Bald. & Dd. in l. altius Codic. de seruit. per l. opus, ff. de operibus publ. licet contrarium teneat Alb. de Ros. in d. leg. altius in fine: qui dicit, quod non obest dicta l. opus, quia loquitur in ædificatione in publico: nos loquimur in ædificatione in suo. Idem quod Alberic. de Rosa. tenet Angel. in d. l. cum eo de seruit. urban. præd. & Flor. in l. Sabinus in 2. col. communi diu. Sed Paul. de Castr. tenet primam opinionem, in d. l. cum eo: quando ædificans nullam reciperet utilitatem: sed facit ut vicino tantum noceat, in d. l. 1. §. 1. de aqua plu. arcen. quæ loquitur, quando ædificatur in privato. Et non obstat responsio Angel. ad dilectum §. denique, quam dat in d. l. cum eo. qui dicit, quod loquitur, quando utilitas ex tuo perueniebat de directo in meum, ut illam mihi auferre non posses faciendo in tuo, nisi facias ut ibi proficias: sed hoc lumen non proueniebat mihi ex tuo, sed ex cælo, quia ista responsio facit de directo in contrarium, secundum Paul. de Castr. in dict. l. cum eo. quia si non habebam istam utilitatem à te, vel de tuo, minus mihi debes posse auferre, argu. l. si arrogator. vers. sed an impuberi ibi, quia hoc non iudicio eius, de adopt. Præterea hominem homini insidiari nefas est, l. veluti, de instit. & iure. nec mos est ei gerendus, qui facit solum ut officiat, lege, in fundo, de rei vend. Idem tenet ipse Paul. de Castr. primam partem tanquam humanitatem: & dicit quod ita de facto respondit in ciuitate Paduæ & idem ego teneo quod non: quia sæpe accidit de

facto in vicinis inimicis, & adde quod dixi intra de fenestra seu balcone.

Sed * est dubium, an præsumatur facere ad æmulationem vicini: & dicas quod in dubio non præsumitur, l. merito ff. pro socio. & ita vult gloss. multum not. in d. l. fluminum. §. fin. quæ incipit, nisi animo nocendi, in princ. quam Dd. sequuntur. Sed si facit ut noceat duntaxat vicino: tunc præsumitur facere ad æmulationem, d. §. denique, & præsumitur facere ut noceat quando nullam sentit utilitatem secundum Paul. de Castr. in d. leg. altius, pro hoc allego text. in leg. qui data in princip. ibi, sine lucro hoc affectauit, ex quibus causis maior. Idem forte posset dici, si esset modica utilitas, & magnum damnum vicini, & essent inimici. argu. l. spadonem, §. fin. ibi: patrimonio. de excusatio. tutor. coniuncta l. 1. §. quasitum vers. præterea. ibi, quia facile mentiuntur, de quæstionibus quod bene nota. Et adde, quando quis ædificat animo nocendi vel ad æmulationem, datur contra eum actio de dolo: ut not. Innoc. in d. l. fluminum, §. fin. & habetur in d. l. 1. §. denique & in l. 1. §. 1. de dolo. Sexto fallit, quia illud quod dicitur quæ non posse ædificare, debet intelligi quando posset ædificare de iure communi: puta in domo vel area sua, dicta l. qui luminibus, cum gloss. cum simili supra allegatis, secus si ex priuilegio speciali vel generali alicui concederetur à principe vel à superiore, ut possit in loco publico ædificare: quia intelligitur sine damno alterius: & ideo non poterit ædificare, si obscurat lumina vicini, text. est not. in l. 2. §. merito, & §. si quis à principe ff. ne quid in loco publico & ibi gloss. 1. in princip. dum dicit, scilicet generali concessione vel simplici, & idem vult gloss.

gloss. 1. in fin. in l. 2. de damnis infect. & pro hoc l. nec anus. cum ibi not. cap. de emancip. lib. & c. quamvis in fin. de rescriptis. in 6. cum simili. Et hoc etiam tenet Bald. in l. si manifeste circa finem. C. de seru. & vide quod dixi supra in quarta fallentia. quod nota, quia saepe in ciuitatibus conceditur, quod quis possit ædificare in loco publico, Septimo fallit, quando quis ædificare super re communi ipsius laborantis, & eius cuius luminibus officit: quia tunc non possit, de quo dic ut habetur per Alb. de Ros. in d. leg. alius. & dixi supra in 7. q. ne luminibus officiat. dic ut ibi, & non omitas, quia est nota. Octauo fallit in leg. fin. §. 1. C. de seru. nam si area, in qua fructus trituantur, & paleæ à fructibus discernuntur, non posset habere ventum, nisi ab vna parte, ipso iure prædio vicini seruitus imposita esse censetur, ne possit altius tollere & ventum impedire: ut est casus ibi mirabilis secundum Dd. & not. gloss. 1. & ibi Angel. in l. Imperatores, de seru. urb. præd. & dixi supra in seru. alius non tollendi in 4. questio. Sed istud non est mirandum: quia istud fit fauore agriculturæ, quo multa etiam alia contra iuris regulam introducta sunt, l. 2. & ibi nota. C. de nundinis & Authent. agricultores Codice qua res pigno. oblig. poss. & capit. 2. de treug. & pace in l. 1. in princ. de feriis cum simili.

4 Sed an * valeat pactum contrarium: videtur quod sic, per text. cum gloss. in leg. 2. in princip. de seru. rustico. præd. licet videatur contra publicam utilitatem, secundum Paul. de Cast. in d. l. fin. in fine. Nono fallit in prædiis rusticis propter utilitatem fructuum: ut est text. cum gloss. secundum unum intellectum, in d. l. final. §.

fin. C. de seru. & ideo si haberem prædium meum, in quo frumentum seminati consueuerat, & vna tantum parte haberet solem, non posset ibi ædificare, & mihi solem pro fructibus necessarium auferre: & istud est fauore agriculturæ, ut proxime dixi, quod est notab. Decimo, & ultimo fallit eadem ratione in scalis nam quis iuxta scalas ædificare non potest: ita quod luminibus earum officiat, licet seruitus constituta non sit & ita repetio tenuisse Anton. de But. in d. l. fin. §. fin. facit ad hoc quod not. in l. 1. solu. matrim. quæ omnia bene notanda sunt: & alibi non bene declarata repeties & adde quæ dicam statim in sequen. rubric.

Nunquid autem * habens vsum fructum areæ, possit ibi ædificare? Et videtur quod non, per l. usufructuarius nouum riuum §. 1. de usufruct. & per l. usufructuarius nouum. eodem titul. & in l. repeti. §. rei mutatione & §. si autem quibus modis usufruct. amit. In contrarium videtur rex. in l. penult. ff. de usufruct. & dic quod regulariter non potest, ut in primo allegatis. Sed fallit quando veller ædificare pro conservatione fructuum, & rerum quæ in eadem area sunt & ita loquitur in d. l. penult. & ibi not. & bene. Sed quid si alius ædificauit in area, cuius usufruct. alienus sit? Dic quod sublato ædificio restitui area usufructuatio debet. rex. est cum gloss. & ibi per Dd. maxime Flor. in l. si area. de usufruct. Item quid si ædificauit in area aliena, vel per alium possessa: vide in leg. si in area. de cond. inde. & in leg. Iulian. alias incipit, si in area aliena ff. de rei vend.

6 Item nunquid * in area communi possit ædificare? Dic quod socius te prohibendi ius habet, quamuis ius ædificandi

ædificandi habeas à vicino concessum, cui seruitus debebatur ne domus communis altius tolleretur, quoniam inuito socio in re communi non habes ius ædificandi. *text. est cum gl. in l. sed si inter te & me. §. si in area de seruit. urban. prad. & adde qua not. per gloss. & Dd. in l. Sabinus. communi diuid.* Si tamen quis ædificauit in area communi socio non prohibente, ædificium commune efficitur, *l. si in area. Cod. de rei. vend. & ibi vide per Cyn. & Dd. vbi etiam ponunt, nunquid expensæ possint repeti. & adde qua dicam in seq. seruit. de pariete sine muro.* Item adde, quod si vicini arcam in communi emerint, ne luminibus suis officeretur, & alteri tradita sit, nec præster alteri, quod conuenit, pro socio actio dabitur *text. in l. cum duobus §. idem Mela versicul. idemque pro socio.*

7 Castella * autem & fortificia nunquid sit licitum in suo solo ædificare, & maxime in confinibus territorij: *vide per gloss. Bartol. & Dd. in l. opera. de operibus pu. & Bart. in l. quacunque, de fundis limitroph. Cod. lib. 11. & per gloss. Ang. & Dd. in leg. lex. 12. tab. ff. ad l. ful. maiesta.* Et prædicta omnia procedunt, quando quis ædificat in suo solo de sua materia. Si autem ædificaret in suo de aliena materia, vel in alieno de sua materia: *vide qua habentur in l. adeo §. cum in suo solo. & §. ex diuerso. & §. Titius horreum. de acquiren. re. domi. & Instit. de rerum diuid. §. cum in suo. & §. seq. & Cod. de rei. vendi. l. 2. vbi habetur, quod ædificium cedit solo.* Quod procedit etiam si ædificaretur vnum castellum vel fortilicium in solo meo: quia dominium efficeretur meum: *ut not. Spec. in tit. de religiosis domi. ver. si quid petatur, ci-*

uitas & vide Innoc. in c. Pisannis. de re. sit. spolia. & hoc etiam tenuit Paul. de Castr. in l. 2.

Sed * de possessione, nunquid habeam possessionem soli mei & ædificij in eo per alium facti, *vide per gloss. & omnes Dd. in d. l. 2.*

Item * pone, princeps tempore guerræ fortificauit locum meum, ut habiliter faceret guerram, & posuit ibi gentes suas, quod potuit me inuito *Cod. de nau. non excus. lib. 11. & leg. fin. §. fin. de pigno. actio.* Postea finita guerra peto locum meum sic fortificatum: princeps petit ut habeam reficere expensas in eo factas: queritur quid iuris? Dicunt quidam, quod reddere non debeo, & sic lucro meo illud fortilicium, quia princeps non mihi negotium gessit, nisi tanquam vni de populo, sed sibi & regno suo: & ideo non teneor nisi tanquam vnus de populo ad conferendum in sumptum non autem tanquam priuatus ad totam expensam, *argument. l. 2. §. item Labeo in ratione litera ne quid in loco publico. & facit hæc l. dum dicit quod debet fieri publicis expensis: ut de negot. gest. l. ex duobus secundum Bald. qui ita dicit notab. in l. si in aliquam in princ. de offic. procons. & adde quod notat Angel. in l. turres C. de operib. publ.*

A D D I T I O.

* Consuetud. Consuetudo est ius quoddam moribus institutum quod pro lege suscipitur, *c. consuetudo 1. dist. 1. & de hac hic loquor, non de illa consuetudine largè dicta, quo quis dicitur facere aliquid, quæ est quoddam ius priuarum non publicum ut ista de qua hic: ut l. de quibus & l. cum de consuetudine ff. de leg. Quis potest.*

potest consuetudinem introducere?
 Responde, quod ille qui potest facere
 legem: quia à quo remouetur genus,
 & eius species, l. filius, in fin. ff. de dona.
 & l. iurisgen. §. si fraudandi, ff. de pac.
 in gloss. ergo à contrario sensu con-
 ductio est sui iuris, Instit. de iur. natur.
 §. constat ergo.

CAPVT XL.

De pariete seu muro.

- 1 Paries, murus, & materies, quid sint,
 & in quo differant.
 - 2 Lex vlti. fin. regun. an habeat locum
 non solum quando adificatur iux-
 ta fundum vicini rusticum, sed
 etiam urbanum.
 - 3 Vicinus si habeat stillicidium domus
 supra solum meum, puta per duos
 pedes, & ego murum in solo meo
 adificare velim: an à vicini muro
 per unum pedem remotus stare
 debeam, an vero à loco in quo vi-
 cini stillicidium castat.
 - 4 Paries ligneus intermedius vbi esset,
 an adificari possit, etiam affigendo
 ipsum in via in suo, in confinibus
 nullo spatio dimisso, ad simil. vo-
 lentis sepem & maceriem con-
 struere.
 - 5 Spatium quod relinquitur interme-
 dium, an relinquentis, vel vtrius-
 que esse debeat.
 - 6 Vicinus in muro suo an ostium face-
 re possit per quod ad solum meum
 vadat.
 - 7 Murum vel domum iuxta domum
 vicini adificans, cuius stillicidium
 in medio castat, an solum incru-
 stare teneatur, & aquam extra
 ducere, ita quod murus vicini non
 materia crescat nec damnum pro-
- pter aqua receptionem in dicto lo-
 co patiatur.
- 8 Murus vel domus vicini iuxta
 aream meam vel hortum si repe-
 riatur, an solo suo dimisisse presu-
 matur.
 - 9 Domus dua vel duo muri si reperian-
 tur & in medio reperiat solum
 dimissum per pedem unum aut
 duos vel plures, & non appareat
 quis adificando dimiserit, nec quis
 primo adificauerit, an in dubio
 commune esse debeat.
 - 10 Adificauerit si quispiam super pa-
 riete alieno, quid iuris.
 - 11 Murus communis quis dicatur, &
 quod modis.
 - 12 Res pro diuiso duobus modis capitur.
 - 13 Murus an sit communis inter vici-
 nos, vel proprius vnius tantum
 qualiter cognoscatur.
 - 14 Murarius & alius in arte peritus
 credendum est.
 - 15 Annuli ferrei lapidibus infixi, in
 quibus equi alligantur, ad civitatis
 ornatum fiunt.
 - 16 Insignia vel arma in muro sculpta
 quid probent.
 - 17 Tigna habens cum aliquibus signis
 in muro, qui est inter ipsum & vi-
 cinum, an presumatur habere ius
 seruitutis vel communionis.
 - 18 Tigna alia vel signa si in principio
 vel in fine muri fuerint ab una
 parte tantum: an eo casu, quo per
 illa signa murus communis vel ser-
 uitus conferetur, intelligatur esse
 murus communis in totum, vel ser-
 uitus in toto muro imposita, an ve-
 ro in parte illa, in qua signa sunt.
 - 19 Muro in communi an socius adifi-
 care valeat.
 - 20 Edificium super pariete cedit pa-
 rieti inferiori.
 - 21 Parieti communi licet per unum
 tantum

ram fecerint, alter tamen vicinus
ex latere suo super communi parie-
te edificare velit, quo edificio facto
area vel hortus conuicini deterior
fiat, sed tamen ab uno latere aer
sol, & ventus liberi ad aream vi-
cini remanent, quid iuris.

- 34 *Paries qui in medio est, an commu-
nis remaneat, si ex duabus domibus
una vendatur.*

Sed * nunquid illa *l. fin.* habeat locum non solum quando ædificatur iuxta fundum vicini rusticum, sed etiam vrbantum? Et videtur quod solum locum habeat, quando ædificatur iuxta rusticum: quia illa *l. fin.* quæ est posita in titulo finium regum. habet locum in rusticis, non in vrbis, *l. 4. §. hoc iudicium* 10. *eodem tit.* & hoc videtur

Q 2 fertire

b sentire gloss. in d. l. fin. in versicul. domum, dum dicitur iuxta agrum alterius, qui ager est locus ^b rusticus, l. ager. in principio de verborum significatio. & lege fundi appellatione, eodem titulo, & idem vult glossa 1. in principio aperius in l. mæniana, Cod. de edificiis priuatis, & hoc tenet Flor. in d. l. fin. qui dicit, iste est verior intellectus ad illam legem. Ego autem teneo contrarium, videlicet quod habeat locum, quando quis edificauerit iuxta urbanum fundum vicini: per text. inuncta gloss. in l. 1. Cod. de interdictis, & text. cum gloss. in l. quidam lberus, in princ. in versicul. ad parietem, ibi, vel dic, id est: minus proprie. de seru. urban. præd. & est text. cum gloss. in l. qui bona §. si quis iuxta, de damno infect. & gloss. in l. de pupillo, §. Sextus in versiculo quoties, eodem titulo, & idem tenet Azo in summa Codice de edificat priuat. qui dicit, quod l. mæniana, loquitur in mænanianis siue solariis, & d. l. fin. finium regun. habet locum in ceteris edificationibus vel constructionibus, & probo per istam rationem: nam esset valde absurdum, quod l. mæniana, Codice de edificiis priuatis, prouideret de solariis quæ fuerunt in domo, ut patet in eadem edificantiis, & l. fina. solum prouideret, quando murus fieret iuxta fundum rusticum, & non prouideret quando fieret iuxta fundum urbanum: quod magis commune contingit, magisque necessarium est, facit l. nam ad ea, cum similibus non obstat, quod dic. l. fin. sit posita in titul. finium regun. quia est lex noua Græca edita: ut ibi dicitur in prima gloss. & loquitur etiam de fundo rustico: puta de sepe, macerie, fouea, & fructibus, & de aliis lignis, quæ communiter in fundo rustico fieri solent: & sic facit ad titol. nec est inconueniens,

bip.

etiam si interferuntur duo alij casus, qui non faciunt ad titol. iuxta notab. in prima constitut. Cod. §. quibus in l. imperatores. de in diem addic. nam satis est, quod pro maiori parte faciat ad titol. argument. l. queritur Hermaphroditum de statu. homin. Vnde concludo, quod dicta lege final. finium regun. habet locum etiam, quando quis vult edificare domum vicini, & sic fundum urbanum: & ita obseruatur, & iudicari debet, & adde omnino quæ dicam infra de mænianis.

Sed pulchra * est dubitatio, Quid si vicinus habet stillicidium domus in solum meum puta per duos pedes: & ego volo edificare murum in solo meo: an debeam stare remotus per vnum pedem à muro vicini: an vero à loco in quo stillicidium vicini casitat? vide quod plene dixi supra de seruitute stillicidij auertendi, in octaua questione.

Quid* autem si esset paries ligneus? teneo quod possit edificare etiam affigendo ipsum in via in suo, in confinibus nullo spatio dimisso, ad similitudinem volentis sepem & maceriem construere: per text. in d. l. fin. in princ. fin. regun. quæ dicit, si quis sepem vel maceriem effoderit iuxta regionem alterius, terminum suum non excedat, & credo quod ratio huius sit, quia d. l. fin. vult quod spatium dimittatur propter damnum quod posset deuenire vicino propter edificationem vel plantationem, ut ibi & not. in l. 1. Codice de interdict. & ideo cum per sepem, aut maceriem, vel domum ligneam, non multum fodiatur & sic nullum damnum possit esse vicino, merito sufficit quod terminum suum non excedat: ut ibi.

Sed * vidi dubitari, cuius debeat esse spatium, quod relinquitur: an relin

relinquentis, vel vtriusque? & puto quod sit relinquentis, si prius suum erat: quia pro hoc non debet perdere suum: satis est, quod consulatur vicino, nedamnum patiat: non tamen debet consequi lucrum, *argum. l. ex asse. ibi sufficit autem, ad Trebellia.* & probatur etiam hoc in d. l. fin. in fin. ibi ab extranea regione, & contrarium, maxime quando sit fouea, & plantatur oliua, vel seps, aut alia ligna, esset iniquum, nec etiam obseruatur, ut illud solum efficiatur vicini.

6 Sed * nunquid vicinus poterit in muro suo facere ostium, per quod possit venire ad illud solum? istam questionem habui de facto Veronæ, & in ea sic concludo. Aut ille vicinus habebat domum suam siue stillicidium contra dictum solum: & pro illa parte erat suum, *iuxta l. fin. §. fin. de seruit. urban. prædio.* cum ibi not. per Flor. & tunc sine dubio poterit facere, ut saltem venire possit ad illud solum suum. Aut non erat solum suum, sed debebat seruitutem stillicidij recipiendi: & idem possit portam facere, causa veniendi ad illud pro suo tantum stillicidio: quia qui habet seruitutem, intelligitur etiam habere aditum pro ea conseruanda, *argument. l. 1. §. 1. si usufructus peratur, & ita vidi obseruari.* Aut vicinus non habebat stillicidium supra: & teneo quod portam facere non possit: quia non potest ad illud solum venire, quod est alienum: nec debet seruitutem, Domino nolente, & habetur in l. diuus de ser. urb. præd.

7 Item * nunquid ædificans murum vel domum, iuxta domum vicini, cuius stillicidium in medio cascat, teneatur incrustare solum, & aquam extra ducere ita quod murus vicini non marcescat, nec damnum patiatur propter receptionem aquæ in dicto loco?

Et teneo quod sic, per text. in l. si fistulas in fin. prin. ibi assiduum humorem habeat, & noceat vicino, de seruit. urb. præd. & per text. in l. fistulas, si seruitus vendi. hoc optime probatur & ita iudicari vidi.

8 Nunquid * autem in dubio, si reperiatur murus vel domus vicini, iuxta aream meam vel hortum, præsumatur dimisisse solo suo: iuxta dictam l. finalem, fin. regund. Credo quod sit dicendum, si aliud non appareat ex instrumento emptionis fundi mei vel vicini. Aut ille qui ædificauit, possidet tantum de solo prope dictum murum, vel domum versus vicinum: & tunc præsumitur illud dimisisse: quia alias illud possidere non posset, *argument. l. merito ff. pro soc.* Aut non possidet ipse, sed vicinus: & tunc præsumitur contrarium: quia si reliquisset ædificans, verisimiliter ipse possideret: ex quo erat suum, ut statim dixi.

9 Sed * si reperiatur duæ domus, vel duo muri, & in medio reperiatur solum dimissum per pedem aut duos vel plures, & non appareat quis dimisisset ædificando, nec quis primo ædificauerit: teneo quod in dubio debet esse commune *argum. l. pro regione, de acquirendo rerum dominio, & l. inter eos, eodem titulo.* Et ideo cautus debet esse ille, qui primo ædificauit, si dimisit spatium soli sui, ut affigat in muro suo lapidem se extendentem ultra murum tantum, quantum est spatium soli quod dimisit: & ita alias vidi solum dimissum inter domos, & quemlibet vicinum habere lapidem in domo sua se tantum protendentem, quantum est solum quod dimisit, quæ omnia perpetuo tene menti: quia sunt quotidiana, & per Dd. non tanguntur.

10 Dictum * est hæcenus de ædificante parietem seu murum proprium, sed

Q 3 quid

quid si quis edificauerit super pariete
alio? Dic breuiter, si supra parie-
tem tuum vicinus tuus edificauerit,
proprium eius id quod edificauit fie-
ri, Labeo & Sabinus aiunt: sed Pro-
culus tuum proprium fieri: quemad-
modum fiet tuum, quod in tuo solo
alius edificasset: quod secundum
Pomponium verum est, *ut scribitur in*
l. si supra tuum, de acquirendo rerum
dominio. & idem probatur in *l. 2. in*
princ. C. de rei vend. & ibi de hoc ple-
ne per Cyn. & Dd. unde ea quæ di-
cuntur in edificante in solo alieno,
in *l. adeo, §. ex diuerso, ff. eod. titul.* &
in *§. ex diuerso. Instit. de rerum diuisio.*
cum similibus, procedunt etiam in æ-
dificante super pariete, siue muro alie-
no, quod facit ad multa, & prædicta
intellige, nisi quis supra alienum ædi-
ficium edificaret iure seruitutis, alias
enim supra alienum ædificium super-
ius habere nemo potest in hoc, *quod*
dictum est in principio, de seru. urban.
præd. & cuius ædificium est superius,
iure seruitutis potest quantum vult
supra suum aliud ædificium impone-
re, dummodo inferiora ædificia gra-
uiori seruitute non onerentur, quam
pati deberent; *ut dicit text. in l. cuius*
ædificium, & ibi not. eod. tit. De parie-
te siue muro proprio satis diximus:
nunc de communi videamus.

II Et * primo, & principaliter, quis
dicatur murus communis. Dic, com-
munis dicitur duobus modis, vno
pro diuiso, alio pro diuiso. Paries
communis pro diuiso est, quando-
que ex societate expressa, *l. cum duo-*
bis, §. item Ateia, ff. pro socio. Quando-
que ex societate incidenti, & tacita,
C verbi gratia, tu imponis tignum in
parietem ultra dimidiam muri, & e-
tiam impono, & tu vteris quantum ti-
bi expedit, ego etiam vtor, & ex hoc

contrahitur quædam tacita societas,
ut l. in communis parietis de damn. infe-
cto. & l. ut sit pro socio actio. & l. 4. in
princ. pro socio. & sic te tacite contra-
hitur societas, ut vbi sentit gloss. in *l.*
si edes communis. circa finem, communi
diuidum. Paries vero siue murus com-
munis pro diuiso dicitur, quando
murus est inter te, & me, & nil per te,
& me immisum est, & si est immis-
sum, missum non perforat parietem
ultra dimidiam, quæ est pro parte tua.
nam tunc ille paries est communis pro
diuiso. *argum. l. arbor. in princip.*
communi diuidum. & l. pro socio. ff. pro
socio. & l. binas ades. de seru. urb. præd.
& l. pro regione, de acquirendo rerum
domin. & de isto pariete loquitur lex,
parietes, de seru. urb. præd. ista sunt
verb. not. Barthol. in *l. damni infecti. §.*
cum parietem, in 2. colum. de damno
infecti. & adde omnino quod not. Ant.
in *l. hoc quod dictum, §. si ex tribus de*
seru. urb. præd.

Et * adde, quod pro diuiso accipitur **12**
res duobus modis, vno modo, quod
nulla pars, sit in qua sit communis, li-
cet termini non sint impositi: *l. inter*
eos. de acquir. rerum dominio. Alio mo-
do potest accipi pro diuiso, hoc est
terminate, & vsque ad talem lapidem
vel foveam: *ut est text. in leg. si quis*
fundum. secundum vnam lecturam glos-
sæ. de acquirenda possessio secundum
Barthol. qui ita notauit in suo tractatu,
de insula, in ultima figura, in princ.
& adde, quia dixi, quod res potest
esse communis pro diuiso, secundum
Barthol. in *d. §. cum parietem.* & ita vult
etiā gloss. in *l. hoc quod dictum. §.*
si ex tribus. in versic. paries. in fin.
princ. supra allegat. Nam dicit Angel.
ibi, quod est mirandum de huiusmo-
di forma loquendi: quia nihil diuisum
potest esse commune: sed dici potest,
quod

quod ita reputatur ex quo termini non sunt, d. l. inter eos. vere tamen non est communis, per rationem Angel.

13 Secundo * principaliter est videndum, qualiter cognoscatur an murus sit communis inter vicinos, vel proprius vnus tantum, & dicas quod ex pluribus cognoscitur. Primo ex positione tignorum, *ut dixi in precedenti questione.* Item per fenestras perforantes totum murum. Nam tunc iudicare debemus esse totum illius à cuius parte est illa fenestra siue balconus, quia regulariter non potuisset fieri in muro alieno, nec etiam in communi: *ut nota. in l. quidam Iherus de seru. urb. præd.* & dicam etiam infra, de fenestra siue de balcone, quod procedit nisi vicinus similiter à latere suo haberet alias fenestras penetrantes ab alia parte: quia tunc diceretur esse communis pro indiuiso: sicut dixi secundum Bart. *supra de impositione tignorum*, & probatur per gloss. in leg. si ades communi diui. & faciliter intelligi poterit, ex qua parte incipiat esse dicta fenestra respiciendo arcum siue vultum eius, & lateres quæ super eis apponuntur, & etiam veteres & ita alias iudicare vidi.

14 Item * etiam intelligi poterit per peritos in arte, puta murarios, quibus erit credendum, *ut in authent. de non alien. §. quod autem dictum est secunda col. & not. gl. in §. præterea per alium.* *Insti. de rerum diui. & habetur in l. 1. in principi. de venire in spi.* Item cognoscitur etiam per fenestellas quæ sunt sæpe numero per magistros ab utraque parte muri, quæ non penetrant totum murum: nam illæ fenestellæ sunt solum ad significandum, cuius sit murus, & quomodo, & non per aliud, & ideo per signum

cognoscitur signatum l. 1. §. si intelligatur. de edil. edict. & l. stigmata ibi per Bartol. & de fabric. lib. 11. & per Bald. in authent. dos data. Cod. de dona. ante nupt. & dixi plene in d. paragrafo, si intelligatur. Si enim illæ fenestellæ sunt ab utraque parte ultra medietatem muri à latere cuiusque, iudicabitur murus communis pro indiuiso: sed vsque ad dimidiam muri pro diuiso. Sed si sunt ab vna tantum parte, & perforantur ultra dimidiam vel in totum, & alia signa in contrarium non appareant, iudicabitur esse illius, à cuius parte est illa fenestra, *per ea quæ dicta sunt supra.* Vnde sis cautus, ut quando facias ædificari murum à parte tua, facias fieri illas fenestras penetrantes vsque ad medietatem muri. Si vero facias ædificari domum communem, semper fieri facias fenestellas penetrantes vsque ad dimidiam muri: & communiter seruatur, maxime in ciuitate Veronæ. Item cognosci poterit ex camino siue cuppa aut tuba. Item ex necessario, & eius onere, distinguendo, *ut supra.* Aut est in medio muri vel citra: & tunc præsumetur murus communis. Aut ultra medium, vel in totum: puta quia camera necessarij est ultra murum à latere vicini: tunc præsumitur esse in totum illius, cuius est necessarium, siue eius camera, nisi aliud in contrarium appareat: puta quia vicinus haberet tigna vel alia signa in illo muro. Et est ratio: quia caminus & necessarium non possunt fieri regulariter in alieno siue communi: *ut nota. Angel. in d. l. quidam Iherus de seru. urb. præd.* & dicam infra de camino & necessario. Item cognosci poterit si in pariete siue muro constructam erit seclarium, aquatolum, vel canale, fistula, balneum, puteus, cisterna, fons, lauellus, quæ

quæ sunt & heri solent in submuris, secundum exigentiam & opportunitatem locorum, distinguendo ut supra, de quibus casibus specialiter tractabimus. Item cognosci poterit, si ab utroque latere muri, vel ab uno tantum sunt annuli ferrei lapidibus infixi, in quibus equiligari solent: & isti annuli appellantur sigilli. *text. cum gl. in l. cetera §. hoc senatus in fin. de leg. 1. versic. sigilla.*

15 Et ibi Angel. dicit * not. quod tales annuli sunt ad ornatum civitatis, & ideo de eis non possit capi tenuta per extractionem: & de istis annis seu sigillis fit mentio per text. & Flor. in l. aquisitum §. sed si adium de usufruct. ubi dicitur, quod usufructuarius non potest istos annulos de domo in qua habet usufruct. euellere. Item cognosci poterit, si lapides in muro sunt, in quibus sustentantur aliquando vites, seu pergula vinearum: sicut in vitidariis sæpe reperiuntur. Item per lampades ferreas, quæ luminaria dicuntur: & in palatio tantum nobilium & dominorum aut potentium ponuntur, in quibus lumen de pice fieri solet. Item per cornua ferrea, in lapidibus domorum fixa, in quibus viscella apponi consueverunt, sicut sunt communiter Bononiæ. Item per lapides perforatos, vel per quædam alia instrumenta ferrea, super quibus perticæ ponuntur pro extendendis ad solem vestibus vel lintheaminibus. Item per candelabra quæ in muris domiorum & nobilium fieri solent.

16 Item * per insignia * in muro sculpta, vel depicta, quæ vulgariter arma appellantur: quia per talia insignia communiter probatur rem esse illius, cuius sunt insignia, ut leg. qui libertatem §. fin. & ibi Bart. & l. fin. de oper. pub. & habetur plene per Barthol. in suo tractatu de insigniis & armis. Item per

inscriptionem in muro factam dum dicitur, quoniam hoc opus fecit fieri talis, &c. ut probatur in l. qui libertatem §. fin. & l. fin. de ord. publ. Et generaliter per alia signa in muro posita cognosci poterit, & probari, an iustus sit proprius vel communis: nam cum non sit licitum quicquam in alieno immittere, l. quemadmodum §. si protectum ad l. Aquil. & l. qui vitem §. si ad ianuam, quod vi aut clam. nec in communi nisi ad usum destinatum, l. Sabinius communi diui. & l. si ades eodem. tit. l. & leg. quidam Iherus de servit. urban. præd. sequitur, quod si reperiatur aliquid, oportet dicere illum murum aut esse meum in totum: aut esse communem pro indiviso: vel me habere ius servitutis, per ea quæ dicta sunt, & prædicta omnia intellige non solum: quando dicta signa reperiuntur in muro infixa, sed etiam si essent extracta, & foramina remanessent nondum clausa seu obsecurata, per ea quæ habentur per text. glo. & Dd. in l. hac autem iura. de servit. urb. præd.

Sed * nunquid in dubio habens tigna per aliquem de prædictis signis in muro qui est inter ipsum & vicinum, præsumatur habere iure servitutis vel communionis. In hoc sic concluderem: Aut constat, quod paries fuit per vicinum ædificatus in suo: & sic fuit à principio vicini: aut hoc non constat. Primo casu aut ille vicinus habuit pretium per tignorum impositionem: & tunc ex qualitate pretij poterit cognosci an concesserit iure servitutis vel communionis: quia per communionem solvetur maius pretium: puta secundum conditionem & valorem muri: sed pro servitute solvetur quantum potest interesse vicini: & hoc per gloss. not. in l. 2. §. qui superficiem. *super*

super verb. agendo. de superfici. & per glo. in l. in obsecris. & in l. semper in stipular. de regul. jur. & per Bart. & Dd. in l. 1. C. de iure emphyteu. facit. l. quot ibi, ex quantitate pecunie. ad Trebell. & l. 1. de rebus dubijs. & in cap. tercio. §. donare. in titul. qualiter olim. feud. potest. ali. Aut vicinus nullum habuit pretium pro dicta impositione tignorum : & tunc teneo quod illa impositio tignorum præsumatur potius iure seruitutis, quam communio- nis, ubi aliud non apparet : quia patientia vicini potius videtur inducere seruitutem, argum. l. quoties. la prima. §. primo. de seru. Et quia si præsumeretur communio, esset donatio dimidia, quæ in dubio non præsumitur, l. filius famil. ff. de donat. & l. contra iura. §. fin. ff. de pact. cum similib. Nam quando possumus capere aliam conjecturam, quam donationis, illa capienda est. l. si cum aurum. de solut. & l. Campanus. de ope. lib. Secundo casu principali, quando non constat quod paries à Principio fuerit vicini, imo nescitur si à principio fuerit communis, vel non : puta quia tigna sunt hinc inde posita, & eiusdem vetustatis siue temporis : & tunc in dubio præsumo, quod quis videatur potius posuisse tigna iure proprio, quam seruitutis, etiam si plura sint ab vna parte quam ab alia : quia seruitus in dubio non Præsumitur, nisi probeatur imposita. argum. l. alius. & l. in adibus. & quod ibi not. C. de seru. juncta. l. quacunq. de pub.

Quid autem, * si sunt alia tigna vel signa ab vna parte tantum, in principio vel in fine muri : an eo casu, quo per illa signa censeretur communis murus vel seruitus imposita, intelligatur esse murus communis in totum, vel seruitus in toto muro imposita : an verò tantum in parte illa, in qua sunt sig-

na : Istâ questionem habui de facto. & sic dicebam : Aut ille murus fuit factus diuersis temporibus vel per longitudinem vel per altitudinem, scilicet vna pars in qua sunt tigna vno tempore, alia pars alio, aut vno & eodem tempore. Primo casu quando diuersis temporibus : & tunc quantum ad seruitutem, dico quod pro illa tantum parte, in qua sunt tigna, præsumitur seruitus imposita : & non alia, argum. l. si seruus. §. futuro à contrario sensu. de seru. urban. præd. imo si esset passus quod imponderentur aliqua tigna, puta tria, alia non posset imponere, ut est casus in l. si cum meus. in princ. si serui. vendi. & dixi plene supra de seru. tigni immittendis. in §. q. Nec obstat. d. l. si seruitus, in princip. ubi dicitur, quod seruitus ne luminibus officiat, simpliciter imposita intelligatur, tam de præsentibus quam de futuris : quia ibi est negatiua quæ in totum negat ut dixi supra de seru. lumin. circa principium. Nos verò loquimur in affirmatiua, quæ non extenditur ultra id, in quo concessa est simpliciter, vel specialiter. Sed quantum ad communionem, taliter concludo : Aut enim ille murus est factus diuerso tempore per longitudinem : & tunc idem teneo quod dixi de seruite : quia alius murus est. Aut murus ille est factus diuerso tempore, & in altitudinem diuerso tempore eleuatus : & tunc aut ille murus erat communis pro diuiso, & eleuatus est pro sua tantum parte, & idem, quia alia res est. iuxta notata per Bartol. in l. damni. §. cum parietem. de damni infect. Aut est communis pro indiuiso, & eleuatus est, & tunc teneo quod in totum efficiatur communis : ratio, quia quando edificatur super muro pro indiuiso, & super edificatum efficitur commune ; ut notat Bar-

R

sol. in l. quidam Iberus de seru. urb. prad. & Angel. in l. inter quos, in 2. colum. de damno infect. & dicam in seq. q. & hoc casu non habebit dubium. Secundo casu principali, quando totus murus est edificatus vno & eodem tempore, & est vnus tantum: & tunc in dubio censetur seruitus imposita, quid juris sit. vide qua plene dixi supra, de seru. tigni immittendi, in 5. question. Sed vbi iudicaretur communis, presumam esse communio- nem in totum, argumen. eius quod dicitur, Qui autem hominis tetigit, totum tetigisse videtur. in l. vulgaris, in princ. de furtis. qua est canonizata. 32. questione secunda, vulgaris, & not. gloss. in versiculo, in eas. in fin. in l. restituta. in princ. ad Trebellia. facit l. 3. in princip. de acquirend. possessio. & quod nota. per Innocen. in cap. eum dilectus extra de capel. mon. quod nota, quia quotidianum.

19 Tercio principaliter est videndum, * an socius possit in muro communi edificare. Et primo videamus, an possit ipsum altius tollere: & in hoc distingue: Aut murus est communis pro indiuiso, aut pro diuiso: puta quia vnusquisque vicinorum versus se intelligitur habere medietatem parietis sui pro diuiso, iuxta ea quae dixi supra de pariete sine muro proprio & alieno. Primo casu: quando paries est communis pro diuiso: & tunc quia non est proprie communio, vt dixi: quatenus se protendit illa dimidia versus vnum, ille poterit altius tollere: & aedificia super impo- nere: & tigna im- mittere: iste est casus in l. hoc quod disti- & si ex tribus. secundum vnum intelle- ctum gloss. ibi. in vers. paries, in princ. de seru. urb. prad. & est ratio: quia tunc non dicitur eleuare murum communem sed propriu: nec super communi aedi-

ficare, sed super proprio tantum: quod nemini est probatum. l. altius, & l. in aedibus. C. de seru. cum similibus. & ita tenet Angel. in d. §. si ex tribus, quod dicit esse valde quotidianum: & hoc intelligit verum: vbi paries est ita grossus: quod vnusquisque vicinorum edificare poterit super sua dimidia: non tangendo aliam partem: sed si pa- ries esset ita subtilis, quod istud esset impossibile: scilicet edificare super dimidia non tangendo aliam partem: quia est paries lignaminis: quo veni- tur Bononienfes, & Paduani: sed de Paduanis hodie non est verum: quia omnes sunt parietibus affixi: vel si es- set paries certorum laterum cum gyp- so: quo veniuntur fasci, & dicit An- gel. quod non vidit, quod ibi possit esse ista communio pro diuiso: de qua loquitur d. §. ex tribus. cum quia par- tes huiusmodi non possunt ad oculum demonstrari propter subtilitatem pa- rietis, cum etiam quia partes conside- ratae per se vnique vicinorum essent inutiles. Secundo casu principali, qua- do paries est communis pro indiuiso, & hoc subdistinguitur: Aut vnus so- cius vult altius tollere murum com- munem inuito altero vicino, aut inui- to altero cui seruitus altius non tol- lendi debetur. Primo casu, aut quis altius tollit murum, & super eo aedi- ficat, & quod super aedificatum sit, suum proprium esse non potest, casus est in l. quidam Iberus. de seru. urb. prad. ibi, neque parietem quidem suum per parie- tem communem, secundum vnam expositionem gloss. quae exponit, per parietem communem, id est, super parietem communem, & ibi hoc no- tant Angel. Barto. & Dd. & Angel. in l. inter quos, in 3. col. in princ. de dam- infect. & probatur hoc in l. si inter te & me. §. si. de seru. urb. prad. & proba-

20
tur
rer
ar
20
pe
sup
At
co
qu
fic
co
fin
fec
pr
in
l. p
de
tu
qu
po
no
pr
ce
tu
&
2.
gi
S.
re
et
p.
bi
in
&
a
it
le
u
c
d
t
i
i
f

tur aperte. in l. super tuum, de acquir. rer. dom. & in l. 2. in princ. & l. si in area. C. de rei vend.

20 Vbi habetur, * quod ædificium super pariete cedit parieti inferiori, ut supra dixi, vers. dictum est hætenus. Aut quis vult altius tollere murum communem, & super eo ædificare, ita quod superædificatum sit commune, sicut prima pars muri inferioris est communis, & tunc potest: ut est casus in l. hoc quod dictum §. si ex tribus, secundum unam lect. gloss. de seru. urb. præd. & ita tenuit Bart. Ang. & Flor. in d. l. quidam Iberus, allegant not. in l. parietis, & l. inter quos, in princip. de damn. infect. & not. in l. si supra tuum, & in l. 2. & in d. l. si in area, quod intelligo, quando paries inferior potest sustinere super ædificatum: alias non argu. l. cuius ædificium de seru. urb. præd. Item intelligo, quando non noceret socio, & sua interesset, ut probatur in d. l. quidam Iberus, §. parietem. & in l. si similes, in princip. & §. 1. & 2. & fin. eod. tit. quæ leges ita intelligi debent, ut not. glo. 2. in princ. in l. Sabinus, communi diuid. secus si noceret domino, nec sua interesset, casus est in d. l. Sabinus, in princ. & in d. l. pariete, de seru. urb. præd. quæ ita debet intelligi: ut not. glo. 2. in princ. & in l. si ut proponis, C. de ædific. priuat. & ista est veritas, & ita seruatur in practica. Secundo casu, quando quis vult ædificare altius communem murum, inuito alio, cui seruitus altius non tollendi debetur. Et in hoc dic: Aut seruitus fuit imposita per vtrumque socium, & altius tolli non potest, l. 1. de seru. urba. præd. Aut per vnum tantum imposita fuit, & tunc aut fuit imposita parieti tantum, & tunc ipse imponens non poterit altius tollere, sed alius sic: quia habetur seruitus pro

non imposita, l. per fundum, ubi casus de seru. præd. rust. Aut seruitus fuit imposita domui per dominum domus, in qua erat mutus communis inter ipsum & alium tertium vicinum, & tunc seruitus habetur pro imposita etiam in pariete communi per vnum dominum tantum socium in muro: sed dominum in solidum domus: ut est casus valde not. in d. l. hoc quod, d. §. si ex tribus, secundum Angel. ibi.

Qui dicit not. quod, * licet parieti 21 communi non possit per vnum tantum ex socijs seruitus imponi per d. l. qui fundum, tamen ubi non imponitur specialiter parieti, sed domui: & vnus paries dicte domus est communis cum alio, tunc est imposita seruitus illi & parieti: & iste est casus in d. §. si ex tribus. Nec est mirum secundum eum quia cum vniuersitate transiret: & sic illud: quod altius fieri vel transire non posset per l. in modicu, de contrahen. empt. & hoc casu talis impositio seruitutis non noceret alteri socio, quin possit altius tollere, casus est mirabilis in d. §. ex tribus. Et si dicatur, si est imposita seruitus, ergo contra seruitutem ædificari non potest, per ea quæ habentur in dict. l. per fundum. Respondeo, quod illud procederet, quando esset seruitus specialiter imposita parieti, valet impositio: sed hic non fuit specialiter imposita parieti, sed principaliter domui proprie & per quandam consequentiam ipsi parieti. Vnde talis impositio seruitutis facta non principaliter, sed in consequentiam, non nocet socio: qui non consentit, & iste est casus mirabilis in dicto §. si ex tribus, quem perpetuo tene menti: quia per ipsum declaratur, l. si vnus ex socijs, de seru. rustic. præd. & l. an vnus, si serui, vendicer. & dict. l. per fundum & l. secunda, C. de seru. secundum Angel. in dict. l. hoc quod

- dictum §. si ex tribus, de serui. urb. pred.
- 22 Secundo, * nunquid socius possit cooperire murum communem? Et dicas breuiter, quod sic, si non facit damnum vicino: per l. fistulam, & l. quidam Iherus, §. pariete, cum ibi not. de seru. urb. pred. cum similib. & per ea que dixi in precedenti questione.
- 23 Tercio, * nunquid possit tignum immittere. vide text. & gloss. & ibi Dd. in l. si communes ades, 12. commun. diuidum. & plene per Angel. in d. l. quidam Iherus in 3. col. ver. verisimiliter restat videre, & in l. inter quos, de damn. infest. & quod supra dixi plene de seru. tigni immittendi. in §. q. & vide omnino que dicam infra, de tigno in nullo.
- 24 Quarto, an possit imponere, vel restituere, vel reficere communem parietem? vide l. parietem, cum ibi not. de seru. urba. pred. & d. l. si ades communes, communi diuid. & in d. l. Sabinus, eodem titul. & per Cyn. & Dd. in l. si ut proponis C. de edific. priua. & per Angel. in d. l. inter quos, & dicam infra, de refellione.
- 25 Quinto, * an possit facere fenestram in muro communi, vel claudere? vide Dd. in l. quidam Iherus, & Angel. in d. l. inter quos, & dicam plene infra, de fenestra sine balcono, & de similibus questionibus contingentibus murum communem, vide Angel. in d. leg. inter quos, & in leg. quidam Iherus, & dicam infra in diuersis rubricis.
- 26 Sed est dubium, * quando quis altius vult tollere murum communem, vel in eo aliquid fabricare, cuius expensis debeat hoc facere. vide per Cyn. & Docto. in d. l. si ut proponis, & quod dicam infra, de refellione, ubi hoc examinabo.
- 27 Sed pone, * vnus socius edificauit

primo super muro communi, ipsum altius tollendo suis expensis postea socius vult iterum reedificare super dicto muro vel in eo aliquid fabricare, vel immittere, an teneatur soluere dimidiam illius muri primo eleuari per alium socium suis sumptibus. Istam questionem saepius vidi de facto, & in ea sic alias concludebam, aut murus erat communis pro diuiso aut pro indiuiso. Primo casu non potest repetere sumptus: quia laborauit in suo, sicut dixi supra in §. q. prin. circa prin. & tunc cessaret ista questio, quia alius debet altius tollere aliam suam dimidiam tantum, ut ibi dixi. Si vero super vtraque edificauit: & tunc aut paries erat ita grossus, quod super sua tantum parte potuisset edificare: & tunc edificando super, & sic etiam super parte socij diuisa, diceretur edificasse in alieno, & per consequens non posset sumptus repetere, iuxta l. adeo, §. ex diuerso de acquirendo rerum dominio cum similibus. Aut paries non erat ita grossus, quod super dimidiam tantum potuisset edificari: & tunc dic ut statim dicam, quando murus est communis pro indiuiso, & tunc subdistingue: Aut ille qui prius edificauit altius tollendo, facit illud quod erat necessarium in domo vel muro: puta reficiendo sicut prius erat, & teneo, quod sic: & quod possit etiam socius cogi ad conferendam expensam pro dimidia, & non expectare quod ipse velit altius tollere: iuxta not. per Cyn. & Docto. in d. l. si ut proponis C. de edific. priua. & dicam infra, de refellione. Aut non fecit illud quod erat necessarium vtrique, sed solum pro sua vtilitate: quia in eo muro per ipsum eleuato imposuit tigna a latere suo, & superedificauit solarium vel domum, & tunc subdistingue: aut fecit mala fide, quia forte non potuit hoc facere, nisi

nisi faciendo sciendo scienter damnum alteri socio: juxta ea quæ dixi supra in tertia questione principali hujus servitutis, versic. quod intelligo quando paries communis. Vel non fecit tanquam in re communi, sed facit tanquam in re propria, sciens tamen rem esse communem, & tunc non recuperat expensas: per tex. in l. si is qui ibi, casus de hoc. C. de edific. priuatis. & argumento, l. adeo. §. ex diverso, de acquirendo rerum domino. & §. ex diverso Instit. de rerum divisio. & l. si quis putans, §. 1. communi diuidunt. Aut fecit bona fide, quam in dubio presumo, l. penul. cum ibi not. C. de cuius. & tunc aut vult repetere sumptus antequam socius superædificauerit: vel superædificare velit, aliquid in eo immittere: & tunc aut alter socius protestatus est, quod non vult aliquid soluere, & quod non eleuet: & tunc nullo modo tenebitur ad sumptus pro dimidia. *argum. l. fin. C. de negot. gest. & l. si pro te madat.*

28 Et ibi dicitur, * quod etiam actio utilis negot. gest. non competit. Aut alter socius non prohibuit, nec protestatus est: & tunc etiam teneo, quod sumptus repetere non possit, actione pro socio, neque actio. neg. gest. ex quo opus non erat necessarium, neq; murus ad hoc destinatus: nam si murus erat communis proindiuiso, antequam per aliquem altius tolleretur: & vnus postea sociorum superædificauerit: illud superædificatum commune efficitur eo modo quo prius erat murus communis: quia cedit superædificatum muro inferiori primo: sicut ædificatum in solo alterius cedit illi solo. per l. si supra, de acquirend. rer. dom. & leg. secunda, & l. si in area. C. de rei vend. & l. si is. C. de edific. priu. cum similibus.

29 Vnde sicut ædificans solo alterius,

sumptus non repetit, si scienter ædificauit: ut nota. in dicta l. ab eo. §. ex diverso, cum similibus. ita etiam superædificans muro communi scienter, facit superædificatum commune: nec sibi sumptus refici debent: quia idem juris est de toto quoad totum, quod de parte quod ad partem: & e contra, l. qua de tota de rei vend. Aut ille qui primo ædificauit, vult repetere sumptus pro dimidia, postquam alius socius vult iterum superædificare, vel in eo muro prius eleuato tigna imponere, & istud videtur habere maius dubium. Nam videtur, quod non possit sumptus repetere: quia si per primam eleuationem murus erat effectus communis: nec socius tenebatur aliquid conferre pro sumptibus: ergo videtur, quod si vult socius altius tollere iterum, vel in prius eleuato tigna imponere, quod possit: nec cogitur referre sumptus pro dimidia: quia socius potest in muro communi tigna imponere, etsi per murum sustineri non possint. l. si ades, communi diuid. & in l. communis, l. adibus, de dam. infect. & not. Angel. in l. inter quos, in princ. ultima colu. eod. tit. Et quando iste socius vicinus iterum superædificauerit, non poterit repetere sumptus suos pro dimidia à primo superædificante: nec si primus voluerit tertio superædificare, vel tigna imponere super muro secundo loco leuato, cogetur reficere sumptus secundo superædificanti: & sic res in æqualitate procedit. Verè tamen vidi semari contrarium videlicet quod si socius vult aliquid in muro leuato per alium socium tigna imponere: vel si vult iterum altius tollere, cogitur soluere expensas pro dimidia, quæ fuerunt factæ per alium socium, qui prius superædificauit.

Item alias vidi attestaciones,* quam 30

R. 3

plurimorum magistrorum parietum: qui super hoc interrogati, ita de consuetudine s observari constituerunt, & ita consuetudo potest fundari in hoc: quia quando iste vicinus vult imponere tigna in muro altius per socium eleuato, vel ipsum iterum altius tollere: tunc dicit negotium suum esse gestū vtiliter: ideo forte tenebitur act. neg. gest. argu. l. ex duobus fratribus a contrario sensu, de negot. gest. & l. si pupilli, in princ. cum ibi not. per gloss. & Doctores eodem titulo. l. litis in princ. & ibi not. de neg. gest. Item si non esset vtile, sufficit quod sit vtile nunc ut prædicta consuetudo procederet de iure: sine dubio, si de facto soluisse ille, qui secundo altius eleuauit pro medietate muri prius per alium superædificati, pone exemplum. Murus primo erat communis factus communibus expensis per aliquot pedes: Titius socius eleuauit ipsum suis expensis, deinde Scius alius socius, dum veller superædificare, soluit dimidiam sumptuum muri prius per Titium eleuari: postremo Titius vult iterum ad tertium murum altius tollere: certe hoc casu sine dubio cogetur soluere dimidiam expensarum per Scium factarum in eleuando, ex quo voluit ut Scius etiam sibi solueret, quando ipse Titius etiam altius eleuauit, ut semeint inter eos æqualitas: & ideo dici potest: Patere legem, quam tu ipse tuleris, in cap. cum omnes, de constitut. & quod quisque juris in alium statuerit, ipse eodem iure utatur: ut in toto titulo. ff. quod quisque juris, & in dicto c. cum omnes.

31 Sed, * posito pro constanti, quod de iure, consuetudine, vel statuto volens secundus murum communem altius tollere, teneatur prius satisfacere pro sumptibus alteri socio, qui prius

superædificauit: quid si non vult altius tollere murum, nisi pro vna tantum parte, & murus eleuatus est longior? In hac quaestione sic distinguo: Aut ille murus eleuatus altius est vnus, aut plures. Primo casu, quando vnus est murus tantum, videtur, quod non teneatur soluere, nisi pro ea rata muri pro qua ipse ædificauit: quia idem juris est de toto quoad totum, &c. l. qua de tota, de rei vendicat. cum similibus. Vnde si super toto altius leuato ædificauerit, deberet soluere dimidiam expensarum totius muri: ita quando superædificauit in parte ipsius muri, videtur quod pro illa tantum parte soluere debeat. & pro hoc facit optime l. 2. §. sepulchrum, & §. Celsus autem ait. de religio. & sumpt. fune. & instit. de rerum diuis. §. insula. ibi, pro modo latitudinis cuiusque fundi, & ibi per gloss. & per text. in l. insula. in princ. de acquir. rer. dom. In contrarium videtur, quod imo teneatur soluere pro dimidia totius muri: quia qui partem muri tetigit, totum murum tetigisse videtur: argum. leg. vulgaris, in princ. de furtis, & 32. q. 2. vulgaris, cum ibi not. per gloss. & l. 3. in princip. cum ibi notatis, de acquirenda possessione, & per not. per gloss. in l. restituta, in princ. in verbo, earum vers. sed nunquid, ad Trebellia. & per not. per Innot. & Dd. in c. cum dilectus, de capel. mona. & dixi supra in 2. q. princ. huius serui. in fin. & pro ista parte fuit iudicatum. Secundo casu quando erant duo vel plures muri contigui tantum: & tunc tenendum est, quod ædificando super vno de dictis eleuatis: non cogetur sine dubio soluere, nisi pro dimidia illius tantum muri, super quo ædificatum est: quia separatim debent esse effecti. l. Papi. exuli, in princ. de minor. l. murus Co. de donatio, inter virum & uxorem

et uxorem, cum simil. Et ita etiam super hoc iudicare vidi, & recte, quæ omnia perpetuo tene menti, quia sunt vtilia.

32 Sed, * quid si reperitus murus altius eleuatus, nec apparet quis edificauerit, & cuius expensis? Et dic, si murus eleuatus diuerso tempore vni domino seruit: qui in eo suum stillicidium vel solarium habet: dicendum est quod presumitur in dubio per illum & ejus expensis, qui habet in eo tectum vel solarium, & ita vidi in qu. facti testes in arte architecturæ peritos deponere: quibus est credendum. l. 1. in prin. de vent. insp. & not. gloss. in §. præterea quod per alluvionem. Inst. de rer. diuis. cum simil. & hoc etiam vult Bart. in lege cum seruus. de verborum. obligatione. vbi dicit, quando reperitur aliquod opus, in dubio præsumitur factum ab eo & ejus expensis, ad quem hoc spectat. allegat. l. fin. C. de alimen. pup. Præterea ibi dicit esse casum nor. & idem tenet Bart. in l. nomen. C. arbit. iur. & Bald. in l. fin. §. in computatione. C. de iure deliber. & in l. 1. vers. pen. C. de finit. & lit. expen. & in l. ad quod pauperibus in fine, de episc. & cler. in rub. de fide instru. in 18. col. vers. sequitur videre de scriptura. & per Imo. & Canonistas in c. 1. in 3. colum. extr. vi eccles. benefic. & per D. l. in d. l. cum seruus. Idem etiam quando quis esset in possessione muri: quia in dubio iudicabitur, quod sit factum per eum vel ejus authores, & suis expensis, ut dicit nor. Barto. in d. l. cum seruus. per d. l. fina. l. in restituenda. C. de petitis. hæred. per illum text. qui non facit pro Ang. quia ibi non possidebatur illud, pro quo erat expensum, sicut hic.

33 Occurrit, * mihi circa prædicta alia q. quotidiana. Duo vicini habebant arcas contiguas, vel hortos contiguos,

parietem in medio fecerunt propter clausuram: alter vicinus vult edificare ex latere suo super pariete communi, quo edificato siue edificio facto, deterior videtur fieri area vel hortus conuicini: sed tamen ab vnolatere remanet aer, sol & ventus liber ad aream vicini: quaeritur an possit? Et primo videtur, quod in pariete communi edificare non possit, vicino prohibente, l. Sabinius. communi diuidun. & in c. in re communi. de reg. jur. an 6. & l. fin. de seruit. In contrarium videtur l. cum duobus. Sicut etiam Mel. aff. pro socio. & l. super ades. communi diuid. & quia cuique liberum est vsque ad cælum tollere, l. alius. & l. fin. C. de seruitur. & l. si vitem. §. si quis proteclum ff. quod vi aut clam. Solutio huius quaest. est, quod in tali pariete communi vnus socius altero inuito edificare non possit: quia ad vsum edificandi institutus non est, sed ad vsum clausuræ. per ea quæ not. per glo. & D. d. in d. ita regula, in re communi. & ita etiam reperio consultum per D. Rapha. Fulg. in quodam suo consilio, quod incipit, duo vicini habent. quod est valde not. in practica. & per hoc limitantur ea quæ dixi supra in versu tertio principaliter videndum est.

34 Quarto & ultimo principaliter esse videndum, an paries qui est in medio, remaneat communis, vendita vna ex domibus: sed eius decisionem collige ex his quæ not. Barto. in l. 1. de seruit. legat. & quæ dixi plenius supra de seruit. iur. iuris seu aditus. vers. sed reassumo. istam q. dic ut ibi.

ADDITIO.

* Marus. Adde Corn. 1. volum. cons. 2; 6. & marus ciuitatis dicitur res sacra d. cons.

d. consil. & murus seu paries inter binas aedes, an & quando pro diuiso vel indiuiso communis inter vicinos dicatur, in 1. volum. consil. 184. incip. *li. et.*

b. Ager est lo. Vtrum qualibet petia terra appelleretur ager vel locus, vide *Alex. 3. volu. consil. 73. in 3. col. §. si. r. nificantur prædicta.*

c. Societ. incidenti & tacti. Adde Cornueum 1. volum. consil. 186. & societas est contractus, qui solo consensu contrahitur, in 3. vol. consil. 252. Et societas per actus sociales vnus tantum non intelligitur contracta, in 4. vol. consil. 196. Et societas talis tacite contrahitur qualem actus sociales demonstrant, *d. consil. 196.* Et in re communian ædificari possit inuito socio, in 2. volum. consil. 90. & *Alexan. in 2. volum. consil. 18. in penult. col. per totum.*

d. Perit. in ar. Ars siue exercitium corporale extrinsecum: vtrum sit licitum. Responde quod sic: si hæc concurrant. Primum recta intentio: nam cuius finis bonus est: id est intentio, ipsum quoque bonum est in his, quæ de se non sunt mala: finis ergo vltimus qui debet haberi, est Deus, 1. *Corinth. 10.* Omnia quæcunque facitis, aut in verbo aut in opere &c. Item, *ad Ephes. 4.* Operetur manibus suis, vt habeat unde tribuat necessitatem patienti.

e. Insignia. Vtrum possit quis sibi assumere insignia? Respon. Pa. in c. *dilecta. de exc. prela.* communiter tenetur quod sic, & arma sicut & nomen assumitur ad placitum, vt agnoscatur ab alio. *Inst. de leg. §. si quis in nomine. & l. ad recognoscendos C. de ingenu. & manu.* Et vtrum quis possit assumere insignia dignatis. Respon. quod non, scilicet, si non habet illam dignitatem alias est falsarius, leg. eos & quod ibi *not. ff. de fals. facit cap. 1. de cle. non or. mi.*

f. Damnum. Et qui causam damni

dat, damnum dedisse videtur, vide *Corn. in tertio volum. consil. 88. incip. quammis. & in 4. volum. consil. 33. & consil. 282.*

g. Consuet. Quomodo interrumpitur consuetudo? Respon. Pa. in c. *finis. de consuet.* quod si est completa & perfecta, requiritur tempus decem ann. Et sic intelligit Ioan. And. ibid. alias non frangitur etiam per plures alios contrarios actus. Si vero non est completa, sufficit vnus actus contrarius, ita quod de nouo oportet quod incipiatur, *argn. l. si duo. ff. de regu. iur. vbi habet locum consuetud.* Respon. quod in illis locis vbi viguit, *vt not. Pa. in c. cum olim, de consuet.* Et ideo nocet contra priuilegia generalis studij in loco vbi viguit, sed non in alio loco, de quibus in *authen. habi. C. ne fil. pro patr.* Et vide *Corn. in 1. volum. consil. 89. & consil. 222.*

CAPVT XLI.

De stillicidio, seu tecto.

- 1 *Stillicidium & tectum an idem significant.*
Tecti seu stillicidij appellatione, an veniat solum illud, quod est de tegulis, puta cuppis, lastis: an etiam veniat illud quod de plumbo existit. ibid.
- 2 *Stillicidium siue tectum an vnicuique licitum sit extra parietem pro libito voluntatis porrigere.*
- 3 *In stillicidio siue tecto an luminaria facere licitum sit.*
- 4 *Supra stillicidium an sit licitum adificare, verbi causa solarium, sicut Venetis fit: hortulos, sicut in Catalonia:*

Catalonia: crastationem, sicut in civitate Neapolis.

- 5 Domum versus viam publicam per directum si quispiam habet cum stillicidio castrante supra solum publicum, & vicinus habeat domum contiguam à latere depressiorem ac ipsam altius eleuaverit, quam sit alia domus sui vicini, an facere possit, quod aqua stillicidij sui super vicini stillicidium casset, vel econtra.
- 6 Vfusfructuarius adium an ipsas altius tollere possit.
- 7 Domus una si habeat plura solaria diuersarum personarum: ita quod quando pluit, descendit aqua ad solarium inferius: an possit cogere dominum superiorem ad ipsum suis sumptibus reficiendum.
- 8 Domino recti an liceat legare rectum, siue tegulas siue plumbum, siueigna alteri domus.
- 9 Debitor meus si quidam sit, & in executione sententia feci ipsum pignori: an poterunt pro pignore capi tegula domus, vel plumbum, vel ligna.

Item de stillicidio plura dixerimus supra de seruit. stillicidij auertendi in rectum vel arcem vicini, & de seruit. stillicidij non aduertendi: tamen vt perfectior ista materia habeatur, etiam hic aliqua subiiciemus. Et sciendum est in primis, quod stillicidium & rectum idem significant, vt probatur in l. de seru. vrb. præd. & propterea dixi in rub. de stillicidio siue recto. quamuis in alia materia Senatusconsult. Syllaniani rectum aliter accipiat: latus, vt l. 1. §. eodem autem recto. ad Sylla. l. fin. de his quibus vt indig. & rectum dicitur à regendo quia domum regit, regularium etiam ap-

pellari potest, vt probatur in l. Tigurij 180. §. Ofilius ait de verb. sign. Sed potest dubitari, an appellatione recti seu stillicidij veniat solum illud, quod est de tegulis, puta cuppis, latis, an etiam veniat illud, quod est de plumbo. Et dico quod sic text. est cum gloss. in l. malum §. plumbum de verb. sign.

Nam * ibi dicitur plumbum, quod pro tegulis ponitur, ædificij esse, & gl. exponit pro tegulis, quando loco regularum plumbum cooperit domum, vt sunt ecclesiæ Venetianæ. Adde tu, vt est nobile palatium, & Padua ecclesia sancti Antonij, ex quo sequitur secundum glo. in d. §. plumbum. quod vendita domo etiam istæ regula de plumbo veniunt, allegat l. fundi. §. quætabula, de actio. empr. & ad hoc vide l. granaria & regula. eod. tit. Item etiam appellatione stillicidij siue recti, venit id omne, per quod domus seu ædificium tegitur, & aqua stillat, siue sit incrustatio, sicut in ciuitate Neapolis: siue de paleis, sicut communiter sunt in villis, per ea quæ dixi supra de serui. stillicidij auertendi, in 1. quæst. vbi declaravi quid sit stillicidium. Et ideo ista materia seruitutis loquens de stillicidio siue recto, procedit in huiusmodi stillicidiis siue rectis.

Quæro * circa prædicta, an sit licitum vnicuique stillicidium siue rectum porrigere extra parietem pro libito voluptatis? Dic quod aut vult porrigere super solum vicini, & non potest, vt probatur in l. fin. §. Lucius sibi, neque stillicidium in vicini domo cadat. de seru. vrb. præd. Et est ratio quia solum vicini debet esse liberum vsque ad cælum, & sic cælum quod est supra solum, debet esse liberum, l. fin. in pr. ff. de seru. & l. pen. §. pen. quod vi aut clam. &

S ibi

ibi per gloss. & l. si in rem, §. pen. eo. tit. nūc esset seruitus stillicidij imposita: quo casu porrigere potest secundum impositam seruitutem, & non vltra, sed circa retroducere potest, text. est in l. seruitudes qua in superficie. §. stillicidium vers. eadem causa. de seru. urb. prad. & dixi suprad. seru. stillicidij in 4. q. Aut vult porrigere supra solum publ. & tunc subdistingue: aut ex forma statuti vel consuetudinis introductus est modus, secundum quem porrigi possit stillicidium: & ille modus seruandus est, vt probatur in l. 1. cum gloss. C. de adif. priu. & in l. qui luminib. cum gloss. de seru. urb. prad. vbi fit mentio de forma edificandi Florentiæ. Aut nullus modus edificandi est statutus, & tunc teneo quod nullus possit de iure edificare, porrigendo ipsum supra solum publicum: quia ita debet esse liberum solum publicum, sicut & priuatum, vt d. l. fin. in princ. ff. de seru. leg. 2. §. tractatum. ne quid in loco publico. cum sim. Si vero esset consuetudo vel statutum in contrarium, sicut est communiter in his partibus: consuetudo est attendenda, vt supra dixi, & probatur in l. 1. & ibi not. C. qua sit longa consuet. & in l. an in totum. C. de adif. priu. & not. Ang. in d. l. fin. de ser. vel nisi quis haberet potestatem à principe vel à regentibus ciuitatem, vt l. an in totum, & l. prohibere §. plane, quod vi aut clam. vbi vide Bartol. & quod dictum est de statuto, consuetudine: aut concessione: intellige verum: nisi fieret cum damno vicini, exemplum: vicinus habet penum à latere subterraneam, & ex solo publico recipit lumen: quia ibi habet vnam fenestram: si alius vicinus porrigeret stillicidium, puta, per duos pedes, aqua ex stillicidio casitaret in penum vici-

ni: nam hoc casu non posset tale stillicidium porrigere super solum publicum, quia statutum, vel consuetudo, aut licentia de edificando supra solum publicum, intelligitur in dubio sine damno vicini, l. 2. §. si quis à princ. & in §. merito ne quid in loco publico. & in l. nec auus. C. de emancip. libe. cum similibus. & ita alias iudicati vidi in ciuitate Veronæ. Aut quis vult edificando stillicidium porrigere supra sepulchrum seu monumentum: & tunc non potest, casus est in l. si vitem. §. penult. quod vi aut clam. vbi est text. magistralis in ista materia, quem omnino vide.

Quarto secundo, an in stillicidio seu tecto sit licitum facere luminaria. Et breuiter dic regulariter, quod sic: quia quatenus se domus extendit & tectum, licitum est facere fenestram à parte superiori: quia illud solum vsque ad cælum debet esse liberum ad vsum eius, cuius est solum d. l. si vitem §. penult. & d. l. fina. de seru. cum similib. ac etiam quia in suo quis potest facere fenestram regulariter, probatur, in l. alius C. de seruir. & ibi notat. nisi fieret illa fenestra causa videndi secreta domus vicini, & ex hoc nullam vilitatem percipiat: & sic potius ad æmulationem vel despectum vicini, argu. l. opus. ff. de operibus publicis. not. per Bald. & Doct. in d. l. alius. vbi dicunt eadem si fieret causa videndi puellam vicini: de quo plenius dic, vt infra dicam de fenestra siue balcone.

Quarto * tertio, vtrum supra stillicidium sit licitum edificare: puta solarium vel mœnium, sicut Venetiis fit: hortulos, sicut fit in Catalonia: vel crustationem, sicut fit in ciuitate Neapolis. Et dico breuiter, quod sic, nisi fieret causa æmulationis, vel despectus, vel

vel puella, per ea quæ dixi in præcedenti.

- 5 Quæro * quarto, quidam habet domum versus viam publicam per directum cum stillicidio calitante supra solam publicam: vicinus habet domum contiguam à latere depressiorem, ipsam altius leuauit, quam sit alia domus sui vicini: an possit facere, quod aqua stillicidij sui calitet super stillicidium vicini, vel e contra? & teneo quod non, si non debet sibi aliquam seruitutem: quia regula est, quod licet in suo ædificare, dummodo non mittat in alienum, *ut l. quemadmodum § si prædictum ad leg. Aquil. & l. si vitrem §. quid ad ianuam quod vi aut clam.* Debet ergo ille, qui habet altius stillicidium, diuertere aquam per vnum canale, vel aliter, quatenus se protendit stillicidium, vicini, quod est inferius: ita quod illa aqua non calitet supra stillicidium suum, sed supra solum publicum: quod not. quia istum casum habui de facto Veronæ.

- 6 Quæro * quinto: an usufructuarius ædium possit altius tollere, & dicas quod non: licet non obscuret lumina domus: est ratio: quia per hoc tectum magis turbatur quia ventus magis percutit, *ut est text. cum gl. in l. aquisissimum 13. §. item Nerva, eum, cui. de usufruct.*

- 7 Quæro * sexto, est vna domus habens plura solaria diuersarum personarum, an si tectum est fractum, ita quod quando pluit, descendit aqua ad solarium inferius, possit cogere dominum superiorem ad ipsum reficiendum sumptibus suis, scilicet superioris. Dicas quod sic, *ut probatur in l. eum debere columnam. de seru. urb. præd. iun. Et al. & si forte §. etiam si seruitus vend.* & ad hoc vide omnia quæ dixi supra in seruit. stillicidij non auertendi, & in

seruitute oneris ferendi, *ver. huius autem ser. & vers. sed.*

Quæro * septimo, an liceat domino tecti legare tectum siue regulas: puta cuppos siue plumbum, siue tigna alteri. Et dices quod non: quia hæc legari prohibetur est per Senatusconsultum: quod alias præstari non potest, quam ut ædibus detrahatur vel subducatur, *ut est text. in l. cetera §. hoc senatus supra de lega. 1. de quo dic ut ibi.*

Quæro * octauo, & ultimo, quidam est debitor meus, feci ipsum pignori, puta in executione sententiæ, *intra not. in l. à dno Pio §. in venditione de re iud. cum sequenti.* an poterunt pro pignore capi regulæ domus, ut sunt plumbum, vel cuppi, vel ligna? dic quod non, *ut est casus in d. §. senatus.* & ratio est, ne vrbis deformatur ruinis, *ut l. final. ne quid in loco publico & not. per Ang. Dd. in d. §. senatus.* Cætera circa istam materiam vide quæ plene scripsi ut supra in seruitute stillicidij auertendi, & in seruitute sequenti, & adde quæ dicam in sequenti. &c.

ADDITIO.

^a *Usufructuarius.* Differt usufructus ab emphyteuta: quia iste habet utile dominum, ille solum ius vtendi. Item differt ab vsuuario, nam is cui nudus vsus fundi datur, nihil habet vltterius in eo, nisi ut oleribus, pomis fæno, & huiusmodi vtatur, ad vsum quotidianum, & in eo moretur, sed nulli alij ius quod habet, aut vendere, aut locare, aut gratis concedere potest, sed usufruct. sic, *sic Inst. de usu & ha. §. 1.* Multo magis differt ab vsu non iuris, sed facti, quo fratres minores vtuntur, in quo vsuarius nullum

ius habet, sed tantum factum pro necessitate vite, de ver. sign. c. exiit qui seminat. lib. 6. propterea additur verbum fructus, & adde Corn. in 1. volum. cons. 164. & in 2. volum. cons. 8. & cons. 187. & in 3. volum. cons. 195. & in 4. cons. 249. & Alexand. in 3. volum. consil. 88.

CAPVT XLII.

De ostio seu porta.

- 1 Ostium de nouo versus fundum vel domum vicini in suo pariete proprio, an quispiam vicino inuito facere possit.
- 2 Stillicidium supra solum vel aream vicini, verbi causa, per tres pedes si quis habeat, an tunc in muro proprio ostium facere possit causa veniendi ad ipsum solum, siue aream.
- 3 Domum suam per directum versus viam publicam si quispiam habeat cum stillicidio protendente, verbi gratia, per tres pedes supra solum publicum: & vicinus habeat aliam domum per indirectum à latere, & velit facere ostium in muro suo proprio, causa exeundi de domo sua per solum publicum, quod est sub vicini stillicidio, nunquid possit.
- 4 Stillicidij Domino non est licitum claudere locum inferiorem sub stillicidio, neque ipsum tanquam proprium occupare.
- 5 Domum unam si aliqui habeant, quam diuiserunt, & uni contingat in diuisione una pars cum curia, alij pars domus, qua pariete diuiditur, an si prius erat ostium in dicto pariete & diui-

sionis tempore nihil de ostio dictum fuit, vel sit dictum, quod clausum sit, an possit alter cogi, quod pariete sine muro claudat.

- 6 Vicinus si vicinum turbauerit in veniendo ex aliquo ostio ad suam curiam, an possit cogi ad cauendum de amplius non veniendo.
- 7 Areae alicuius Dominus an possit claudere aream vicini ex parte sua versus curiam, iannae tabulas affigendo, ita quod area Dominus in aream suam exire non possit.
- 8 Usufructuarius alicuius domus, an possit domus alterius aditum anteriorem vel posteriorem claudere.
- 9 Ostij iannae an possit alicui legari, vel in executione sententiae pro pignore capi.
- 10 Civitatem aliunde quam per portas sub poena capitis egredi non licet.
- 11 Vestibulum quid proprie sit.

Quidam aperto pariete domus suae quatenus stillicidij rigor & tignorum protectum competebar, ianuam in publico aperuit, nunquid possit: dicas quod sic, ut est text. in l. fin. §. Lucius, de seruitutib. urb. praed. & dicit ibi glo. quod ita faciunt omnes Veronenses: qui aperiunt portas versus viam publicam, & verum dicit, quod olim ita faciebant, sed hodie aperiunt intra domum, ultra vero stillicidij rigorem & tignorum protectum non liceret ianuam in publico aperire: ut probatur in d. l. Lucius, à contrario sensu nisi esset consuetudo in contrarium, sicut esse solebat in civitate Veronensi, per ea quae dixi in praecedenti rubr. in 1. quaest. & idem iuris esse dico, quando quis haberet stillicidium domus suae supra domum vel aream

De Seruit. Urban. Prædior.

1.2

aream vicini: quia quatenus rigor stillicidij, & tignorum protectus extendetur, & non ultra, poterit ianuam suam in solo vicini aperire: per dictum §. *Lucius*, quod est not. Circa quæ adde quæ dixi supra de seruitute stillicidij auerrendi, in §. *quæst.*

1 Sed dubium est, * an quis potest in suo pariete proprio facere ostium de nouo versus fundum vel domum vicini inuito vicino, & *Flor. in l. fin. §. Lucius, de seru. urban. prad.* per illum text. dicit, quod licitum est, dummodo non protendatur ultra ista stillicidia, Petrus autem de Papia in sua practica, in ultimo libro suo, in gl. antepenult. in fin. dicit, quod in proprio pariete quis potest facere ostium de nouo, inuito vicino, si ius vicini non læditur, per not. in d. *Paraphrasis Lucius*, de hoc concludendum est, ut dixi supra de pariete seu muro. ver. sed nunquid vicinus poterit in muro suo facere ostium, ubi vicino vide.

2 Vbi adde, * quod licet quis habeat stillicidium supra solum vel aream vicini, puta per tres pedes, iuxta l. *seruitutes qua in superficie*, Paragra. *stillicidium, de seru. urb. prad.* nec est necesse, quod habens stillicidium pro eo intret fundum vicini, quia aqua omnino descendit & discurrit sine damno suo: an tunc poterit facere ostium in muro proprio causa veniendi ad dictum solum siue aream, puta quia ex eo aperto vult ire forte ad viam publicam? Et teneo quod non, quia licet illud solum siue area sit vicini, quatenus protendit rigor stillicidij recipiendi: ut d. §. *stillicidium*, & habetur in l. fin. in princ. de seru. urb. prad. tamen non debetur seruitus aditus seu itineris, quæ est diuersa à seruitute stillicidij, ut patet per ea quæ dixi de seruitute itin. seu aditus. Et propterea

illud quod dixi supra de pariete seu muro, in ver. sed nunquid vicinus, qui habens stillicidium supra solum vicini, si solum inferius debet tantum seruitutem stillicidij recipiendi, potest facere portam in muro proprio, causa veniendi ad istud solum pro suo stillicidio tantum, intellige quando potest esse aliqua necessitas, exemplum: quando sunt domus contiguae, & in medio earum casitant stillicidia, vel si à parte mea est domus cum stillicidio, & à parte vicini est murus distans forte per vnum pedem vel duos: iuxta l. fin. *finium regund.* nam tunc inter duos dictos parietes potest aqua marcescere & destruere fundamenta parietis. Nam hoc casu vel simili posset quilibet dominorum facere portam in muro suo causa veniendi ad illum ingressum, qui inter verumque vicinum, & ita alias vidi iudicari. Sed si casicaret, istud est dubium: puta quia à parte mea stillicidium, à parte vicini est solum tantum, siue area domus suæ, tunc non possum facere ostium siue portam causa veniendi ad solum seu aream vicini, & quatenus protendit rigor stillicidiorum meorum, per prædicta, ne etiam detur mihi occasio seu facultas eundi per fundum vicini, quod non est permittum, ut habetur in d. l. *diuus, de ser. rust. prad.* nam per agnum alienum transire fas est, ius non est & fas diuina lex est, ius vero est humanum, ut est rex dist. 1. omnes leges.

Alia est quæstio * de solo publico huiusmodi. Quidam habet domum suam per directum versus viam publicam cum stillicidio protendente, puta per tres pedes supra solum publicum: vicinus habet aliam domum per indirectum à latere: vult facere ostium in muro suo proprio causa exiendi de domo sua per solum publicum,

S 3 quod

quod est sub stillicidio vicini sui, nunquid possit: Et breuiter dico, quod sic: Nam licet vicinus habeat stillicidium super illa parte soli publici: tamen illud solum inferius propter hoc non desinit esse publicum, quin possit per ipsum & quemcunque alium transire: per l. viam publicam, de via publicum ibi no coniuncta, l. adiles, in fi. quæ est lex Græca, eod. tit. Nam de iure communi non dicitur esse licitum facere ædificia supra solum publicum. argument. l. fin. in princ. de seru. & §. 2. in tract. ne quid in loc. publico. Sed de consuetudine seruatur contrarium: quia quilibet porrigit stillicidia sua pro voluntate supra solum publicum: sicut dicit etiam gloss. de porticibus, in rub. C. qua sit long. consue. & per istam consuetudinem non fit, quod locus inferior sub stillicidio efficiatur illius, cuius est stillicidium: & ideo licitum est vnicuique transire per dicta loca publica, quæ sunt sub stillicidiis, & ita videmus per omnes obseruari.

4 Ex * hoc etiam sequitur aliud, quod non est licitum Domino stillicidij claudere locum inferiorem sub stillicidio, neque ipsum occupare tanquam proprium, & ita alias in quaestione facti obtinui in ciuitate Veronæ, quod est not.

5 Sed circa prædicta dubitari potest: * quidam habebant vnam domum, quam diuiserunt: vni contingit in diuisione vna pars cum curia: alij alia pars domus quæ diuiditur pariete: dixi supra, quod in pariete illo non potest fieri ostium, quid si prius erat ostium in dicto pariete tempore diuisionis, & nihil de ostio dictum fuit, vel est dictum quod stet clausum: an possit cogi, quod claudat pariete siue muro? Et videtur quod sic, vt tollatur domino ostij facultas veniendi ad

aream vicini: per not. in l. diuus, de seru. rust. præd. & per ea quæ dixi supra in ver. sed si. Adde in contrarium, quod non possit cogi ad claudendum: quia nemo in suo labore cogitur: vt l. 1. in fin. de aqu. plu. arc. & ibi not.

Sed si turbauerit * vicinum in veniendo ex dicto ostio ad dictam curiam: videtur quod possit cogi ad cauendum de non veniendo amplius, per l. harum, & l. egi si ser. ven. In hoc put o sic esse considerandum. Aut est actum expresse tempore diuisionis, quid sit faciendum de dicto ostio, & illud est seruandum, l. inuis gentium, §. prætor ait, ff. de pact. Aut nihil est actum: & tunc aut nihil noui facit, neque turbauit vicinum: & hoc casu non tenetur ad aliud: quia diuisio censetur esse facta, vt nihil noui fiat. Nemo enim in suo labore cogitur regulariter, etiam si debeat seruitutem: vt probatur in d. l. 1. §. fin. ff. de aqua plu. arcend. & ibi hoc not. & habetur, in l. quoties, la 1. de seru. nisi in seru. uicinis oneris ferendi, vt l. eum debere columnam, de seru. urban. prædiorum & dixi plene de seru. uicinis oneris ferendi. Aut aliquid noui facit: puta quia aperiendo ianuam turbauit vicinum in eius curia: & tunc aut debetur seru. tus, quia promissit non aperire ostium & semper tenere ipsum clausum: & cauere cogitur de amplius non impediendo, seu turbando, vel de non aperiendo illud ostium: per not. in d. l. harum, & l. egi si ser. vendit. & per not. per Bart. & Dd. in l. si prius de noui oper. nunc. Aut nulla seru. tus est promissa vel debita: & tunc etiam hoc casu post turbationem cogitur cauere, sicut in interdicto, vt possideris, vt probatur in lege vnica, Cod. de posside. tus, & est text. cum gloss. in l. 1. §. hoc interdicto, in l. quasi sum, ff. de iur. attuque.

actaque priua. & not. Bart. in l. 1. §. interdictum autem hoc. ff. uti poss. & Salic. in d. l. 1. in §. quæst. C. uti possid.

- 7 Nunquid autem dominus areæ possit claudere * aream vicini ex parte sua versus curiam, assignando tabulas ianuarum, ita quod Dominus areæ non possit exire in aream suam. Et dico quod non, imo si affixerit, poterit dominus ianuam propria autoritate remouere: ut est text. in l. si vitem, §. qui ad ianuam, quod vi aut clam. & probatur in l. quemad. §. si protectum, ad l. Aq.

- 8 Sed nunquid * usufructuarius eidem possit aditum anteriorem vel posteriorem claudere? Et dicas quod non. text. est in l. aequissimum, §. sed si aditum, de usufruct. ibi, vel aditus posticas-ve vertere. & ita tenet ibi Flor. qui dicit per illum text. quod usufruct. vel inquilinus aditum posteriorem non potest immutare, nec loca aperta claudere: propter refugium tempore necessitatum necessarium, ut aperiantur propter conseruationem personarum & rerum. Et ex hoc not. quod usufructuarius, vel inquilinus non potest in domo usufructuaria vel conducta facere ostium in porticu, si non est. Nam vulgo dici solet, quod huiusmodi ostium domum destruit, vel si est, ipsum claudere non potest, quia præsumitur esse vtile domui, ex quo factum est.

- 9 Item * nunquid ianuam ostij possit alicui legari vel capi pro pignore, vel in executione sententiæ? Et dicas quod non textus est in l. cetera, §. hoc senatus, el. 2. de legat. 1. & ibi not. facit ad hoc quod dixi in rubrica præcedenti, in 7. quæst.

- 10 Item notandum, * quod non licet egredi ciuitatem aliunde quam per portas sub pœna capitis, text. est in l. fin. Digestis de rerum diuis. de quo

dicendum est, ut ibi, quia non est materia nostra.

Ultimo adde prædictis, * quod aliquando ante ostium est vestibulum, quod est locus quidam ante ostia vtriusque domus, per quod habetur aditus, & tecto coopertum est ut vestimento, sicut homo vestimento tegitur: ut est textus cum gloss. in l. arbor. §. de vestibulo, communi diuidun. & ibi de hoc not. & habetur per Bart. in l. damni, §. cum parietis, de damno infect.

ADDITIO.

^a Consuetud. Quot actus requiruntur, ut quis dicatur habere aliquid in consuetudinem? Respond. quod in civilibus requiritur quod sint tot actus, quot faciunt præscriptionem: nam tres actus aut quatuor non faciunt consuetudinem, nisi sit legitime præscripta: ut not. gloss. in d. c. cum Ecclesia, de causa possess. & proprie. Verum est quod duo vel tres actus tumentur aliquem in possessione quousque sit dubium 17. quæst. 2. seruitutum. In criminalibus vero introduci-
tur per binum actum, ff. de inoff. testam. l. nam & huius, ff. ad Syl. l. si quis, §. quod sub eodem tecto, vide etiam Corn. 1. volum. conf. 89. & in 2. volum. conf. 90. in 3. vol. col. 179.

CAPVT XLIII.

De aditu seu itinere.

- 1 Promiserit si mihi quispiam, ut per aream suam in domum meam, vel ex domo mea per aream suam, ire possim: nec de plano aditus

aditus sit, quoniam area sua domo mea altior est, an scalas vel gradus, aut cliuos in meo, vel in suo facere debeam.

CAPVT XLIV.

De claustro seu conclauis.

I quis * mihi promisit vt per aream suam in domum meam, vel ex domo mea per aream suam ire, agere possim, nec de plano aditus sit, quia area sua est altior domo mea, an scalas vel gradus aut cliuos facere debeam in meo vel suo: Et videtur quod in meo: quia solum est facta promissio, quod possim ire vel agere per fundum suum: non autem quod in suo possim aliquid facere. Et pro hoc videtur text. in l. si per iter in prin. de aqua plu. arc. Tamen contrarium est dicendum, videlicet quod scalas siue gradus aut cliuos prope ianuam meam in solo vicini iure facere possim, dummodo ne quid ultra quam necessarium esset, cabla itineris demoliatur, text. est in iugul. in l. seruantes qua in superficie §. si domo de serui. urb. prad. & est ratio, quia si iter debetur, quia promissum est vel legatum in ea parte, qua nisi opere facto iri non possit, licet fodiendo & subtrahendo iter facere. leg. si iter. ff. de seruit. tit. generali. & probatur in l. refectionis, cum ibi not. in mun. prad. Et quia ista materia itineris seu aditus est seruitus urbana, & de ea satis dictum est supra in seruiente itineris seu aditus: & est etiam rustica, reliqua referuo in seq. libro, in rubr. de seruiente itineris, vbi plura dicemus: & adde quae dixi in preced. rub. in ver. sed nunquid aditus. & not. per Bart. & Dd. in l. quod conclauis. in final. de dam. infect. & quod not. in c. unico, de consecr. ecclesie vel altar. lib. 6.

- 1 *Clastrum unde dicatur.*
- 2 *Conclauis in neutro genere, vel conclauis in feminino, quid sit.*
- 3 *Porticus quid proprie dicatur.*
- 4 *Homini priuato an super locis publicis versus vias publicas adificare licitum sit: sicut communiter reperiuntur Padua & Bononia.*
- 5 *Domus appellatione an porticus contineatur.*
- 6 *Statutum si puniat committentem maleficium in domo vel inuentum extra domum, an porticus etiam comprehendatur.*
- 7 *Duas domos si habeam habentes claustrum vel porticum communem in illarum adium medio: & vniam simpliciter vendam & aliam retineam: cuius erit ipsum claustrum.*
- 8 *Porticum vel claustrum cooperientem solum suum si quis habeat, & in alieno requiescat, an dominium eius suum sit.*
- 9 *Porticum vel claustrum cum columnis si quispiam facere velit, an possit imponere columnas, quae vnius ecclesie fuerint.*

Sciendum est in primis, quid sit claustrum, conclauis, & porticus.

Clastrum * dicitur quasi claudens, siue clam stans: id est, priuans habitantes in eo, ne passim vagari liceat: ita not. Archid. in cap. 1. §. verum, in vers. more, de stat. re. in 6. & est locus religiosus: vt in cap. religiosus, de consuet. & idem not. ipse Archid. 7. quest.

quest. 1. cap. fin. in fin. vers. claustra. vbi etiam dicit, quod hoc dictum à quodam animali, cuius nomen est Castor: quia cum sentit venatores, se ipsum castrat. Claustra etiam dicuntur instrumenta quæ claudunt domum vel aliquam eius partem, vt ostia, & portæ quæ non adhærent, sed nocte portantur ad claudendum: vt est text. cum gloss. in l. fundi, in princ. super ver. claustra, de act. empt.

2 Conclauē * in neutro genere: vel conclauis in fœminino, dicitur cella, vel camera secreta, vel clauē alterius domus clausa, vel quæ sub multis clauibus continetur, vel ad quā per multas clauē venit. Alibi dicitur cōclauē curia, seu porticus inter duas domos vt de dam. infest. l. quod conclauē, & habetur in cap. vbi periculum, §. in eod. de ele. lib. 6. Alibi sumitur pro dormitorio. 1. 2. quest. 1. omnes, & ibi hoc not. Archi. vel secundum Bart. in d. l. quod conclauē, in princ. conclauē dicitur domus discooperta inter duas domos in quodam solatio supra terram: vt accipitur hic. Item potest dici camera bene formata cum clauē: vt leg. 1. §. de inspiciendo. de ventr. inspic. & ita etiam potest capi d. leg. quod conclauē. & ita etiam not. in l. foramen. de ser. urb. præd.

3 Porticus * vero dicitur locus coopertus desuper, discoopertus ante. & hoc modo accipitur in d. l. quod conclauē. & in l. cetera, §. senat. de leg. 1. secundum Bart. in d. l. quod conclauē. qui etiam dicit quod mæniana, quæ vulgari profercula dicuntur, possunt dici porticus, & hoc modo accipitur secundum gloss. in d. l. quod conclauē.

4 Circa porticum primo quæro, an sit licitum homini priuato ædificare super locis publicis, versus vias publicas, sicut communiter reperiuntur Paduæ,

& Bononiæ. Et de iure dico, quod non quia in loco publico non est licitum priuato ædificare. l. 1. & 2. & per totum, ne quid in loco publico cum simili. Sed de consuetudine seruatur contrarium, quæ præualet in locis vbi est. vt gloss. not. in rubric. quæ sit longa consuet. in fi. & pro hoc l. an in totum. C. de adific. priuat. & in hoc modus consuetudinis est seruandus, vt not. gloss. in d. l. an in totum, & in l. qui luminibus, de seru. urb. præd.

Secundo * quæro, nunquid appellacione domus contineatur porticus: & videtur quod sic, p. l. cetera, §. hoc senatus, de l. 1. vbi ædes & porticus æquiparantur. Et sic facit vt statutum puniens existentes extra domū de nocte sine lumine, non intelligatur punire existentes in porticu, secundum Bald. ibid. ad idem videtur esse text. in l. si quando, la secunda. de operibus publ. Sed certe in contrarium videtur facere textus in l. inter cetera. §. hoc senatus de legat. 1. vbi ædes, & porticus ponuntur tanquam diuersa. Item quia domus consistit ex tecto, solo, & pariete, vt l. cum qui ædes, de vsucap. sed porticus non est huiusmodi, vt supra dixi, ergo, &c. In hoc puto sic esse distinguendum: Aut porticus est coniuncta domui, & ei affixa, & tunc appellacione domus continetur: per dictam l. si quando, & per not. in c. 1. de consecrat. ecclesie vel altar. in sexto. Aut non est coniuncta vel affixa domui: & tunc secus, per prædicta.

Ex hoc * infero ad decisionem statuti punientis committentem maleficium * in domo, vel inuentum extra domum, an comprehendatur porticus: quia aut est extra domum, & non coniuncta vel affixa domui, & nullo modo comprehenditur: aut est coniuncta vel affixa domui, & tunc aut

T Statutum

statutum loquitur per dictionem, *In* puta, quia dicit, qui delinquit in domo: & tunc non comprehenditur porticus: quia dictio, *in*, significat in loco, & requirit tactum loci, *ut l. i. §. in flumine, de fluminibus* & probatur *l. is qui §. 1. coniuncta l. 2. §. primo, de religiosis*. Nam aliud est porticus proprie, dato quod sit coniuncta domui: aliud est ipsa domus, intelligendo de porticu inferiori, id est, discooperto ante: secus in superiori parte supra porticum, in qua habitat: quia illa dicitur proprie domus, & pro hoc facit, *l. fistulam, de seruit. urb. prad.* & quod ibi notat Bald. & Flor. per illum textum, qui dicunt, quod non est idem iuris, ut de scalis & de muro: unde scalarum quæ sunt foris extra ostium, non continentur appellatione domus, & sic maleficium, quod fit in scalis exterioribus, non videtur esse factum in domo: Aut, statutum loquitur per dictionem: *Ad*, puta si quis fecerit insultum ad domum, tunc comprehenditur etiam faciens sub porticu: quia dicitur esse ad domum, id est, iuxta domum, *per not. per gloss. & Dd. in l. quidam Iherus, de seruit. urb. prad. & ibi not. Flor.* de ista questione, vide plene per Albericum de Rosa, in *l. presentis, circa principium, de his qui ad eccles. confug. & in dicta l. cetera, §. hoc senatus, de leg. 1. & ibi per omnes Dd.*

7 Tertiò quæro, * habeo duas domos habentes claustrum vel porticum communem in medio illarum ædium: vnam simpliciter vendo, & aliam retineo, cuius erit claustrum vel porticus? Dic quod debet diuidi, & medietas à latere emptoris erit sua, alia medietas à latere meo erit mea, ita not. dicit Bart. in *d. l. quod conclauē, per illum text. cum gloss. fin. quæ incipit, per hoc*

apparet. facit pro hoc quod not. Bald. in c. 1. §. si quis de manso. in §. col. versic. quid si quadam plateola est in medio, in tit. de controuers. inuest. in vsib. feudor. Sed Angel. in *l. quod conclauē* dicit hoc procedere, quando in vtraque domo esset ostium, per quod deuenitur in dictum claustrum, & exitur, sed si in vna domorum tantum esset ostium, per quod intratur, & exitur in claustrum seu porticum: tunc claustrum seu porticus erit illius tantum cuius est domus ostium habens, quod tene menti.

Quartò quæro, * quis habet porticum vel claustrum cooperiens solum suum, & requiescit in alieno, an dominium^b eius sit suum? Dic breuiter, quod si ista duo concurrunt, scilicet quod cooperiat solum suum & requiescat in alieno iure seruitutis, tunc claustrum siue porticus dicitur suum: *ut d. l. quod conclauē. secundum Bart. Angel. & Doct. ibi*, alias si ista duo non concurrant, esset illius in cuius solo requiescit, *l. quemadm. §. fin. ad leg. Aquil. secundum Doct. in d. l. quod conclauē. quod est not.*

Quinto & ultimo quæro, * quis vult facere porticum seu claustrum cum columnis, an possit imponere columnas, quæ fuerunt vnius ecclesiæ. Et dicas breuiter, quod si est porticus seu claustrum priuati hominis, seu laici, & non potest *text. est cum gl. in c. ligna. in fin. de consecrat. dist. 1. & habetur in c. cum ad hac, de relig.* Sed si esset porticus seu claustrum alterius ecclesiæ vel monasterij, sic: *ut est text. in d. c. ligna, & in c. seq. & ibi per Archid. & habetur per Dd. in d. c. ad hac. per Alber. de Ros. in amb. multo magis de sacros. eccles.*

ADDI

A D D I T I O.

^a *Maleficium.* Maleficium dicitur quodcumque crimen, ut furtum, rapina, & huiusmodi: ut *Instit. de oblig. qua ex delict. nasc.* Est etiam quasi maleficium nocumentum quod fit proximo præter propositum: ut *Instit. de oblig. qua ex quasi delict. nasc. per totum.*
^b *Dominium.* Dominium est ius habendi, possidendi, fruendi, & utendi, ac disponendi de aliqua re pro libito voluntatis, vel secundum aliquem determinatum modum à quadam superioritate vel auctoritate diffinitum. & vide *Alex. in 3. parte summa, & Corn. 1. vol. conf. 98. & Alex. de Imo. 3. vol. conf. 78. in 2. col. §. sentio tamen.*

CAPVT XLV.

De Penu.

- 1 *Penum subterraneam si quispiam habeat, quod à patre superiori in solo publico lumen recipere velit nunquid possit.*
- 2 *Penum subterraneam si quispiam facere velit, & fodere subtus solum publicum, vel domum vicini nunquid possit.*
- 3 *Penum subterraneam si velim facere quatenus se protendit solum meum, usque ad finem soli vicini, nunquid possim.*

Quidam * habet penum subterraneam, vult recipere lumen à parte superiori in solo publico, nunquid possit? Et videtur quod non: quia in alieno quis non potest facere fenestram, l. quemadm. §. si protectum, ad leg. Aquil. Item quia non potest in re communi facere inuito socio, l. quidam

phorus, & ibi not. Dd. seru. urb. præd. & dicā in fra de fenestra & balcone. Item quia in solo publico non est licitum ædificare: l. 1. & 2. ne quid in loco publico. & istud teneo de iure: sed de consuetudine vidi seruari contrarium: quia quilibet pro libito voluntatis recipit lumen penoris ex solo publico: quæ consuetudo seruanda est, l. an in totum. C. de adif. priua. & pro hoc gloss. not. in rub. Cod. qua sit long. consuet. in fin. quæ loquitur de porticibus, ut dixi in rubr. præced. & in rubr. de ostio, vers. alia est q. Credo tamen, quod per iudicem cogi possit ad faciendum ferratum de super, vel aliam cooperturam de ligno propter transeuntes, arg. l. qui foueas, ad l. Aq. & ita obseruatur in ciuitate Veronæ.

Quid si * vnus vult facere penum subterraneam, & fodere subtus solum publicum, vel domum vicini, nunquid possit? & dicas quod non: quia sicut solum vnus debet esse liberum vsque ad cælum, l. fin. in pr. de seru. ff. & l. si virem. §. pen. quod vi aut clam. & l. alius. Item pro hoc l. vend. §. si constat. commu. præd. & l. diuortio. §. si vir in fundo solut. matrim. Item quia non habet ius ad thesaurum * inueniendum in solo alieno, l. vnic. C. de thesaur. lib. 1. Item quia speciale est in venis cotareis & marmoreis, ut l. cunctis, & ibi glo. C. de metal. lib. 1. o. coniuncta l. 1. & l. quosdam. eodem tit. quæ dicit, quod propter publicam vtilitatem, licitum est marmora & simil. sub fundo alieno fodere, dummodo dominus non patiatur damnum, de quo vide omnino quod not. in l. inter publica, in 9. colum. de verb. sign. in §. publica. ergo in aliis secus est ius commune, id est ius singulare, & l. quod vero, ff. de leg.

Sed quid * si volo facere penum subterraneam, quatenus se protendit

T 2 solum

solum meum vsque ad finem soli vicini, nunquid possim? Et videtur quod non: quia qui foueam facit iuxta fundum vicini, debet tantum relinquere, quantum est profunditas foueae, *text. est in l. final. ff. final. & maxime hoc videtur procedere, vbi in medio esset fundus communis vel vicini propter eius periculum, vidi tamen obscuram contrarium: quia quilibet facit penum in suo, quatenus durat solum suum, dummodo vicinus damnum non patiatur, pro hoc l. fluminum. §. fin. de dam. infect. & forte illa l. fin. voluit loqui de simili fouea, quae habet nomen speciale, sicut est penus: sed de illa tantum fouea, quae stat in suo tantum simplici nomine: & propterea non habet locum etiam in puteo, qui habet foueam profundam: quia perdit nomen foueae. & assumit nomen putei: pro hoc videtur *text. in d. l. fluminum §. pen. & ita communiter obseruari vidi: de hoc dicam etiam aliquid infra de puteo & de fouea.**

ADDITIO.

^a *Ad thesaurum.* Vtrum inueniens thesaurum teneatur restituere? Respon. quod si in suo solo inuenit, suum erit: si vero in alieno solo & à casu, medietas erit sua, & alia medietas erit domini soli. si vero data opera, totum erit domini fundi, *Inst. de rer. diuis. §. thesauros. & C. de thesaur. l. unica.* nec est verum quod dicit gloss. in c. si quid 14. q. 5. quod inuentus in loco sacro vel religioso sit inuentoris, sed erit secundum distinctionem praedictam: *ut expresse patet in d. Paragrapho thesauros.*

CAPVT XLVI.

De curia siue curte.

- 1 *Planicies terra quid dicatur.*
- 2 *Domum si quispiam habeat cum tribus vel quatuor clusis, & in eorum medio vna curia, siue curtis existat, in qua forte est vnus puteus: & in quolibet dictorum clusorum est vnum ostium, & ipse vendat, seu leget vnum ex dictis clusis, siue curiam: an legatarius siue emptor dicto ostio vti possit, ex quo ad dictam curiam veniatur.*
- 3 *Denum inter feudatariam, & domum domini si vna curia sit: seu plateola quomodo diuidatur.*
- 4 *Aqua cadens in curte mea naturaliter, & per se si ad curiam tuam discurrat, an tibi in curte tua aliquid facere licitum sit, ut aqua discursus impediatur, & in curte mea remaneat.*

Curia dicitur * planicies terrae, & de ista hic loquimur: aliis modis assumitur curia, *ut not. Arch. 11. quæst. 1. quis clericus.*

Si quis * habet domum cum tribus vel quatuor clusis, & in medio eorum sit vna curia siue curtis, in qua forte est vnus puteus, & in quolibet dictorum clusorum est vnum ostium, & vendidit, siue legauit vnum ex dictis clusis, siue curiam, an legatarius siue emptor possit vti dicto ostio, ex quo veniatur ad dictam curiam, & sic an possit exire per dictum ostium ad curiam praedictam causa veniendi ex dicta curia, puta in viam publicam, vel causa hauriendi aquam ex puteo, qui est in dicta curia, vel alia de causa?

Et

Er dico breuiter, quod non: quia in emptione vel legato via vel iter non venit, nisi fuerit expressum, *l. in vend. de contrah. empr.* Et idem si essent plures fratres vel consanguinei, qui diuiderent vnam domum, quæ haberet plures partes: & in medio earum esset curia, quæ vni in diuisione contingeret, aliis pars dictæ domus cum curia, vel alia: duæ partes sine curia: hi qui habuerunt partem domus cum curia, non poterunt per partes suas venire in d. curiam aliqua de causa: & ideo cogi poterunt, vt claudant ostia siue portas quæ sunt in dictis clusis versus dictam curiam. & pro prædictis omnibus vide text. & quod ibi not. Bald. & Flor. in *l. si fundum*, §. *quæcunque. de ser. urb. præd.* quod not. quia quotidianum, & bis habet de facto. Adde prædictis quæ dixi sup. de seruitute itineris seu aditus, & supra de pariete siue muro. vers. sed nunquid vicinus poterit in muro suo facere ostium, & supra de ostio siue porta, vers. sed dubium est si quis potest.

- 3 Quid * si inter domum feudatariæ & domum domini est vna curia seu plateola: Dic quod per chordulam diuidi debet versus domum domini, & illa dimidia erit sua: alia dimidia versus domum vasalli, erit vasalli: sicut fit inter duos proprietarios: vt not. Bart. in *l. quod conclauæ, de damno infect.* & dixi supra de claustro siue porticu. in 3. quæst. & ita not. Bald. in *c. 1. §. si quis de manso. in tit. de controuer. inuestit. in vrb. feud.* qui dicit hoc procedere, si patitur diuisionem. Curia aliquando enim est ita modica quod diuidi non potest, & tunc de ea idem est dicendum quod de vestibulo, *l. si vt certus §. fin. commod. & l. arbor. §. de vestibulo. communi diuidum*, de quo vestibulo dixi supra de ostio siue porta, in fine.

Sed * quid si aqua cadens in curie mea naturaliter, & per se discurrit ad curiam tuam, an sit tibi licitum in curie tuæ aliquid facere, propter quod discursus aquæ impediatur, & remaneat in curie mea? Et dicas quod sic. *argum. l. 1. §. sunt qui putant, ne quid in loc. publ. & ita Paul. de Castr. in l. quoties la 1. de seru. & dixi vobis supra in quarta diuisione seruitutis versic. & primo videamus. ibi, & hoc sequitur. & adde text. in l. 2. §. si quis in suo. & ibi Bart. ne quid in loco publico, quod tene menti.*

CAPVT XLVII.

De puteo, cisterna, & lauello.

- 1 Domum inter feudatarij & domum domini si vnus puteus tantum existat, cuius aqua non sufficit vtrique quis præferatur.
- 2 Puteus communis si inter duos vicinos sit, an diuidi possit, & quo iudicio.
- 3 Vicini ciuitatis vel loci an ad locum communem, vt puta furnum, contribuere teneantur.
- 4 Communitas seu vicinia si habeat vnum puteum, vel furnum vel porticum communem, qui purgatione vel refectioe egeat, & quidam ex vicinis collecta expensam euitare volens vsui vel commodo illius rennunciare velit, an possit.
- 5 Puteum si in domo mea aperiam, quo aperto veniatui putei præcisæ sint, anteneat.
- 6 Interdictum de fonte an competat, qui vti prohibetur puteo vinam aquam non habente.

T 3 7 Puteum,

7 Puteum, vel cisternam, aut lacellum prope vicini fundum fodere an licitum sit nullo spatio interposito.

8 Cisternam si quis aperuerit, vel foderit, & eam non cooperuerit, cecideritque bos, vel asinus in eam, an talis teneatur.

9 Cisternas habens, si cisternas legauerit, an debeatur aqua in ea regione, in qua aqua venalis est, ut in regione Africa, & Egypti.

10 Cisternas habentem an seruimus vel obligatio personalis sequatur.

1 Inter domum * feudatarij, & domum domini est vnus puteus tantum, cuius aqua non sufficit utrique, quis præferatur? Et videtur quod Dominus, tanquam habens maiorem partem: habet enim domum alteram pleno iure, & in altera feudataria nudam proprietatem, l. sancimus, circa princ. Cod. de dona. & ita dicit not. Baldus, c. 1. si quis demanso. versic. quero quid si inter dominum, de contron. inuestit. in vsib. feud.

2 Sed * quid si inter duos vicinos est puteus communis, an possit diuidi, & quo iudicio? Dic quod potest, communi diuid. si solum eius sit commune ipsorum, vel viciniarum ipsorum adiudicaretur, ut est text. in l. 4. §. communi diuid. ibi Flor. qui dicit, secus esse si ipsi haberent solum ius hauriendi aquam: quia forte solum in quo est puteus, sit publicum, vel aliorum.

3 Sed quero * nunquid vicini ciuitatis, vel loci teneantur contribuere ad locum communem, ut furnum? Et videtur quod sic, per rext. cum gloss. in l. 1. ad leg. Rhod. de iact. & ibi hoc tenuit Vbert. de Bobio, & Alber. de Ros. & pro hoc l. ad reparationem, C. de aqua-

duct. lib. 11. & l. ad portus, C. de operib. publ. & l. ad instructionem, C. de sacros. Eccl. & istud est verissimum, ut patebit quæ statim dicam in seq. q.

Sed pone, * quædam communitas seu vicinia habet vnum puteum, vel furnum, vel porticum communem, qui eget refectione, vel purgatione: quidam ex vicinis volens euigare collectionem siue expensam collectæ, dicit quod vult renunciare vsui vel commodo illius rei: quæritur an possit? Ista q. formatur per Spec. in tit. de cens. §. 1. versicul. item pone, quadam vicinia, vbi plene, & idem quasi de verbo ad verbum scribit Alber. de Ros. in suo tractat. statutorum, in prima parte, c. 35. & ponitur etiam per Flor. in l. cum fructuarius, de vsufruct. & vide quod ponit Dyn. in l. Imperator. §. centum, de lege 2. & Iacob. de Ate. in l. prator. §. hoc edito. de damno. infect. In qua q. videtur, quod renunciare non possit, & expensam euigare, per d. l. ad reparationem, & l. ad portus. Item quia lex videtur imponere onus incumbens domui, non personæ, argument. l. fin. que incipit, adiles de via publ. Item pro hoc: quia vasallus non potest se eximere seruitio domini renunciando feudo, ut habetur per gloss. & Iacob. de Belui. Nic. de Neap. & Dd. in c. 1. de vasallo, qui contr. constit. Lotha. beneficium aliena. in vsib. feud. & per gl. & Dd. in c. que in Eccles. extra de constit. & per Spec. in titul. de feud. §. quoniam, versiculo 28. & per Bald. in c. 1. §. clausulis, in titul. de prohib. feud. ali. & per Dyn. & Bart. in l. si is cum quo, de aqua plu. arcend. & per Flor. in lege si absente, & in lege cum fructu, & ibi omnino vide vsufruct. In contrarium videtur illa regula vulgaris, quæ dicit, quod pars potest renunciare iuri suo, lege si quis in conscribendo, Codice de

de pact. cum simil. Item pro hoc l. prætor ait. Paragrapho fin. & quod ibi non de damn. infect. Item l. si forte. Paragrapho 2. si seruitur. vendid. & d. l. cum fructuarius. Item quia si aliquis est de collegio, potest renunciare, & eo recedere, l. 1. in fine de colle. illiciti. Item pro hoc totus titulus de relig. & l. 2. Paragrapho vicinales ne quid in loco publico. Sed pro decisione breuiter sic distingue: Aut puteus vel furnus indiget reparatione temporis præteriti aut futuri. Primo casu tenetur indistincte contribuere, nec potest renunciare in damnum viciniae, & est ratio, quia iam utilitatem accepit ex usu, sicut alij vicini: unde sicut sentit commodum, ita sentire debet incommodum, ut l. secundum naturam de regul. iur. & c. qui sentit onus, eodem titulo in 6. Secundo casu, quando ratione futuri temporis: & tunc aut vult stare in vicinitate seu vicinia: & isto casu licet nolit uti puteo vel furno, quia forte habet vnam in domo, tamen poterit cogi ad reficiendum seu contribuendum: quia istud est onus impositum domui, & non personæ, argument. d. l. adiles, de via publica, item quia puteus vel furnus sunt communes vniuersitatis, non ut singulorum, in rebus autem vniuersitatis non attenditur voluntas vnius, sed maioris partis, l. quod maior. ad municip. cum sim. Aut non vult amplius stare in vicinia vel communitate: & sic vult renunciare, nedum vsui putei vel furni, sed etiam viciniae vel communitati: & tunc teneo, quod non sit obligatus ratione futuri temporis, licet Alber. & Flor. videantur velle, quod indistincte teneantur contribuere: & moueor per ea quæ dixi supra pro parte negativa & adde quod de puteo, lacu, & piscina reficiendis & putgan-

dis interdictum competit, textus est in lege prima versiculo pen. Digestis de fonte. Et quid sit reficere & purgare, vide text. in l. 1. §. reficere, §. purgandi de riuis.

Quid * si in domo mea puteum aperio, quo aperto venæ putei tui præcisæ sunt, an teneat? Et dic quod non. text. est in l. fluminum, §. pen. versic. idem videmus, & ibi etiam §. fin. cum duabus legibus sequen. & quod ibi non de damn. infect. & l. 1. §. denique, de aqu. plu. arcey. & Paul. de Cast. in l. si tibi, in fin. C. de seru.

Sed * nunquid interdictum de fonte competat illi qui ut prohibetur puteo viam aquam non habente? Et dic casu quod non, textus est in l. 1. Paragrapho hoc interdicto, de fonte, & ibi omnino vide Bartol. qui per illum textum dicit non quod statutum prohibens mulieres portare perlas, intelligitur de veris & naturalibus, non autem de fictis & compositis. Et ego dixi de verb. signif. l. mulieres, in princip. in 10. & ultim. quæst. ubi posui aliqua de ornatu mulierum. Adde prædictis, quod vendita demo non solum venit puteus, qui est in ea, sed etiam putealia, id est quibus puteus cooperitur & funes, quibus trahitur aqua, & quædam alia veniunt, de quibus omnibus vide text. l. Iulianus, §. fina. cum l. seq. de action. empt. & venit etiam Rota & situla, ut l. qui fundum, §. fin. de contrahen. empt. & omnia quæ dicta sunt supra de puteo, habent locum in cisterna, & lauello. Et sciendum est, quod cisterna est, quæ non habet aquam perpetuam nec viam, text. est in l. 1. §. interdicto, ff. de fonte. Et istud patet manifeste Venetiis, ubi sunt cisternæ, quæ sæpius deducuntur ad siccitatem. Laellum autem intelligo locum, in quo colligitur aqua pro pan-

nis

nis lauandis vel animalibus potandis.

Sed * an sit licitum fodere puteum vel cisternam aut lauellum prope fundum vicini nullo spatio interposito? Et videtur quod debeat dimitti tantum spatium, quantum est profunditas foueæ, per l. fina. fin. reg. Ego tenco contrarium: quia illæ non sunt proprie foueæ, sed habent alia nomina specialia, ut dixi supra de penultim. in fin. ubi vide.

7 Si quis * foderit cisternam, & non cooperuerit, cecideritque bos vel asinus in eam, dic, quod dominus cisternæ tenetur reddere pretium iumentorum, quod autem mortuum est, ipsius domini cisternæ erit, ut in c. 2. extra, de iniuriis & damno dato, & est casus notab. qui limitat materiam positam in l. Stichus, de verbor. obligat. videlicet, ut quod ex te in ea superest, meum est: & mihi reddi debet, l. solum, §. meum, de rei vendi. intellige, nisi ex culpa alterius pereat, ut ibi ita not. Ludo. Roma. in d. l. Stichus, in fin. qui tamen intelligit, quando cisterna fieret in publico, argument. l. foueas, ad leg. Aquil. secus in priuato, ut not. gloss. in d. c. 2. de iniuriis & damno dato.

8 Ultimo, * vnus habens cisternas, legauit cisternas, an debeatur aqua in ea regione, in qua aqua venalis est in regione Africæ, & Ægypti, ut dicitur text. in l. Mela, §. fin. de ciba. leg. & not. Bart. in l. 1. eod. tit. & sicut Baroniæ, Fetrariæ, & Venetiis, & dicas quod sic, siue habeat cisternas, siue non, ut est casus in d. l. 1.

9 Sed * quando habet cisternas, an tunc erit seruitus vel obligatio personalis? vide omnino text. glo. & Barthol. in d. l. Mela, §. fina. & dixi plene supra in princ. post diffinitionem seruitutis realis: in illa questione quomodo co-

gnoscat an sint seruitutes reales vel personales.

C A P V T XLVIII.

De Cloaca.

- 1 Cloaca quid proprie sit, & quid eius appellatione veniat.
- 2 Statutum si dictauerit, quod si quis offenderit aliquem in domo, puniatur in tantum: an offendens in ostio, statuti pena teneatur.
- 3 Domo in sua priuata qui non potest exercere artem, per quam malus odor, seu factor vicini fiat.
- 4 Cloacam inter ades meas & tuas te etiam inuito, & contradicente, an de nouo mihi facere liceat: & si denuncias nouum opus, tuam denunciationem contemnere possim.
- 5 Cloaca vsus aliquis si habeat vi, clam, vel precario: & velit cloacam reficere, vel purgare an contra impediens sibi interdictum cloacæ prohibitorium competat.
- 6 Cloacam in muro communi, inuito altero socio, an uni socio facere liceat.
- 7 Cloacam in fundo vel domo sua an facere licitum sit, & ex ea aquam in viam publicam mittere.
- 8 Aquaductum loco cloacæ vsque ad viam publicam an facere liceat.
- 9 Vsumfructum in fundo vel cloaca publica si quisquam habeat, & refectione, vel reparatione indigeat, an istud onus ad ipsum spectet.
- 10 Ius agendi seu prohibendi aliquid an solum adilibus, vel habentibus curam ciuitatis, vel aliis competere possit.

- 11 Priuato vel forensi, an competat ius agendi, vel prohibendi aliquid actione populari.
- 12 Actio quamam sit, quæ pro cloacis competat.
- 13 Interdictum prohibitorium & restitutorium ad hoc ut competant, quæ necessaria sint.
- 14 Libellus & positiones in actionibus popularibus quomodo formari debeant.

CLoaca * est locus concauus, per quem colluuiæ quædam fluir, ut dicit text. in l. 1. §. cloaca autem ff. de cloacis. qui subdit, quod cloacæ appellatione, & tubus & fistula continetur, & tubus dicitur foramen cloacæ, ubi purgatur colluuiæ aquæ: fistula vero est aliud genus instrumenti ad idem, secundum glo. ibi. ex quo not. secundum Bart. ibi, quod appellatione cloacæ continetur etiam ostium cloacæ.

2 Quod * facit ad quæst. in statutis dicentibus, quod si quis offenderit aliquem in domo, puniatur in tantum, ut offendens in ostio teneatur pœna statuti: quia appellatione domus continetur ostium, & alia quæ eidem sunt affixa, etiam si protenderentur extra domum, l. aqueductus. cum l. seq. de contrahen. empr. & l. si venditor. §. fin. de act. empr. & dixi aliquid in titul. præcedenti. intelligo tamen de ostio intra clausuram existente: quia tunc non diceretur factum in domo. l. 1. §. flumine. de flumi. de quo dic. ut per Bart. in d. l. 1. de cloacis & in l. cetera. §. hoc senatus de leg. 1. & per Bal. in l. data opera C. qui accus. non poss. & vide quæ plenius dixi supra de claustro, in 3. q. Item cloaca quædam est priuata, quædam est publica, l. 1. §. hoc autem de cloacis. Item sciendum

est, quod prætor introduxit duo interdicta. Vnum de cloacis purgandis & reficiendis: & istud est prohibitorium, quia nemo debet prohiberi reficere & purgare cloacam, l. 1. §. 1. de cloacis. Aliud est restitutorium, quia nemo debet aliquid in cloacis mittere, propter quod deterior fiat, ut d. l. 1. §. fin. & est ratio quia hæc interdicta petuntur ad salubritatem & tutelam ciuitatis. nam & cælum pestilens & ruinas immunditiæ cloacarum minantur. Item si non reficiuntur, text. est not. in d. l. 1. §. de cloacis & ibi vide gloss. 1. & adde gloss. not. in l. pen. §. in ver. quem cæl. quod vi aut clam. quæ dicit quod aer corrumpitur apponendo sterces, vel cloacam aperiendo, & vide alium text. not. & sing. in l. 2. §. idem ait. si in publ. cum gloss. ne quid in loc. publ. per quem tex. cum gloss. alias iudicauit.

Quod * quis non potest in domo sua priuata exercere artem, per quam malus odor seu fætor fiat vicinis: & per prædicta teneo, quod non sit licitum priuato aperire de die cloacam, vel necessarium, aut similia propter fætores, sed nocte tantummodo, nisi sub sit necessitas, & non alias, quod est not.

Quæro * primo circa istam materiam cloacarum, an liceat mihi cloacam de nouo facere inter aedes meas & tuas, te inuito & contradicente: & si denuncias nouum opus, possim tuam denunciationem contemnere. Videtur quod non, per ea quæ dixi supra de penu. in 2. q. & per rot. ait. de nou. oper. nun. tamen contrarium tenes per l. 1. §. si quis mihi purganti. & l. fina. de cloacis. dummodo si in viam publicam a velis cloacam facere, facias permittente illo cui viarum publicarum cura committuntur, ut d. l. fir.

V

& ibi gloss. & ita tenet Rosfred. in suis libellis, in rit. si vis cloacam tuam purgare in fin. & vide text. in d. l. i. in fin. & in §. deinde ait prator. cum seq. & vide omnino l. de pupillo §. si quis riuos, cum seq. de no. op. nun. ubi de hoc, quomodo declaratur.

5 Quæro secundo * aliquis habet vsum cloacæ, vi clam, vel precario: vult cloacam reficere vel purgare, an contra impediens sibi comperat interdictionem cloacæ prohibitorium, dic quod sic, l. i. §. hoc interdictum. §. de cloacis. & ratio ponitur ibi. & d. §. si quis riuos.

6 Quæro tertio, an * sit licitum vni socio facere cloacam in muro communi, inuito altero socio, de hoc dic vt dicam infra, de balneo seu stufa, de necessario. &c.

7 Quæro * quarto, an sit licitum facere cloacam in fundo vel domo sua, & ex ea immittere aquam in viam publicam & dicas quod sic, nisi ex illa aqua via efficeretur minus habilis, vt est text. in l. 2. §. si quis cloacam, ne quid in loco publ. & via dicitur fieri minus habilis siue deterior, si vsum eius ad commeandum corrumpatur, hoc est, ad eundem vel agendum: vt cum plana fuerit, cliuosa fiat, vel ex molli aspera, aut angustior ex latiore, aut palustris ex sicca, vt est l. x. in d. l. 2. §. deteriorem autem & vide in seq.

8 Quæro * quinto, nunquid liceat facere aquæduct. loco cloacæ vsque ad viam publicam: Et dic quod sic, vt in q. precedenti, & ita obseruatur etiam de facto. Sed aduerte, quia post ductum prædictum non est licitum mittere ad viam publicam aliquid fœtidum, vel turpe, vel sterus, siue lauatur latrina, vt est text. in l. adiles. in final. de via publi. alleg. in rit. de loc. publ. fruendo. pro hoc gloss. in l. pen. quod vi aut

clam. & ideo non esset licitum lauare in domo vegetes, in quibus fuisset vinum fœtidum, vel alia vasa fœtida, si aqua illa veniret in viam publicam quod no. quia multi contra faciunt & male. Nam adiles curules, vel qui præpositi sunt viis publicis hoc permittere non deberent, vt dicit d. l. adiles, in fin. & vide quod dicam in 7. quæst.

9 Quæro * sexto, aliquis habet vsum fr. in fundo vel cloaca publica, quæ indiget refectione vel reparatione, an istud onus spectet ad ipsam. Et dicas quod sic, & non ad proprietarium, vt l. si pendentes §. si quid cloacarij. & ibi Flor. de usufr.

10 Quæro * septimo, an ius agendi seu prohibendi comperat solum adhibus seu habentibus curam ciuitatis vel aliis. Et dic quod illis quorum interest, comperit ius, puta quia sunt de eadem contrata. & istud est clarum, vt probatur in l. 2. §. pen. ne quid in loc. publ.

11 Sed quod * si nihil aut parum interest priuati: puta quia est de alia contrata. Et dicas idem: quia actio popularis est, vt est glo. valde. no. in d. §. pen. quæ non est alibi, secundum Ang in l. in prouinciali. §. 1. de no. op. nun. & communiter tenetur, vt dicit Ioan. de Ana. in c. qualiter & quando. el. 2. in 12. col. de accus. de quo vide per Dd. in d. §. pen. ubi probatur hæc decisio. Sed quid si esset forensis ^b, & idem si nomine publico agat, de quo dic, vt plene per Bart. & Dd. in d. §. fin.

12 Quæro * octauo, quæ actio comperat pro istis cloacis. Dic duo interdicta: vnum prohibitorium, aliud restitutorium, vt probatur, in l. i. in prin. de cloa. & dixi supra circa principium. Et idem Ioan. in arbore sua actionum fecit duos articulos de his duobus interdictis.

13 Quæro * nono, quæ sint necessaria,

faria, vt competant ista duo interdicta. Dic tria principaliter. Primum quod sit cloaca, sed quid sit cloaca: vide supra in princ. Secundum, quod aliquis prohibeat te volentem purgare cloacam factam: vel reficere vel aliquid est immisum in quo vsus cloacæ impediatur, quod remoueatur, *vt d. l. 1. in princ.* Tertium, quod ille qui vult reficere vel purgare cloacam, caueat vicino de damno infecti. *l. 1. & §. si quis purganti. de clacis & ita tenet Rofe. in ti. si vis cloacam tuam purgare, &c.*

¹⁴ Quarto * decimo & ultimo: quomodo & qualiter debeant positiones, & qualiter debeat formari libellus, ^c vide in dicto suo libello, vbi plene. Cætera dic, *Vt per tex. & gl. in d. l. 1. & 2. de clacis.*

A D D I T I O.

^a *Viam publicam.* An liceat ædificare in via publica & si est ædificatum, an ædificans debeat ædificium remouere, vide Corn. 2. volum. consil. 281. & quomodo intelligitur verbum, iuxta vias publicas, vide Alex. 3. vol. consil. 73. 1. col. §. fin. & quasi per totum consilium.

^b *Forensis.* An dicatur forensis, qui habet domum conductam in ciuitate, licet firmiter non habitet, vide Cor. 1. vol. consil. 209. & 4. vol. consil. 194. & consil. 72. & in 2. vol. consil. 94. & consil. 144. & 4. vol. consil. 147. incip. pro decisione.

^c *Libellus.* Vtrum & quomodo in libellis procedat conclusio generalis, vide Alex. 1. volum. consil. 121. in 5. col. §. non ob. istud. & quod in libellis verba impropiuntur, ad finem, vt sustententur. *habet consil. 121. in 2. §. pro hoc etiam.* & de importantia clau-

fulæ, quæ consuevit apponi in libellis, petens super præmissis sibi iustitiam ministrari, vide consil. 121. in 2. col. §. alio fundamento. & in 3. col. §. non ob. illud. & quasi per totum consilium. vbi ponit de virtute clausulæ non astringens, &c. & an libellum obscurum productum à domino possit procurator sine speciali mandato declarare, *habet vol. 5. consil. 78. circa fin. 3. col. in §. præterea. in fin. §.*

CAPVT XLXIX.

De fistula.

- 1 *Fistula quid proprie sint.*
- 2 *Castellum quid proprie dicatur.*
- 3 *Licentiam habens à principe vel superiore auertendi aquam ex publico, debet eam ducere per castellum, vel per fistulas ne matrices fistulæ corrumpantur: & contra faciens concessionis beneficium perdit, & etiam in corpore punitur.*
- 4 *Socio an liceat facere in pariete communi fistulam, vel canale aliquod per quod aqua pluuia arceatur, siue recipiatur.*
- 5 *Domorum in venditione an etiam seruitutes veniant.*

Fistulæ * sunt vasa plumbea, vel fistilia, aut lignea, per quæ ex castello, vel ex cælo aqua ducitur, *vt leg. si fistula. & l. fistulam. de seruit. urban. præd. & l. fistulas, si seru. vend. & l. fundi. Paragrapho pen. & final. cod. tit. & dixi aliquid supra de clacis, in princ. & vocantur quandoque matrices, vt l. eos. C. de aquaduct. lib. 11. & regulariter apud nos dicuntur canalia, & possunt consistere ex quacunque materia.*

V. 2. Et

Et dicitur * castellum receptaculum, quod aquam recipit, l. 1. §. hoc interdictum necessario, de aqua quotid. & asti. & dicitur propter locum circumdatum ad modum castelli, ubi congregatur & unde dicitur aqua, ut dicit gl. in d. l. fundi, Paragrapho ab eo. & in d. l. eos.

2 Et * not. quod habens licentiam à principe vel superiore auerendi aqua ex publico debet eam ducere per castellum, per fistulas, ne matrices fistulae corrumpantur: & contra faciens perdit beneficium concessionis: & puniatur etiam in corpore, casus est in d. l. eos, quod not.

3 Nunquid autem liceat * socio facere in pariete communi fistulam vel aliquod canale, per quod aqua pluvia arceatur siue recipiatur? Dic quod non l. fistulam, l. 9. ff. de seru. urban. prad. l. fistulas, si ser. vend. Et ita tenet & Dd. in l. inter quos, in 4. col. in princ. in versicu. simile in pariete, de damn. infect. Et idem tenet Ioan. Pet. de Papia. in ultim. libro in antepenult. gloss. ex hoc not. quod etiam in pariete communi, non licet etiam facere aquarolum vel sicculum, secundum Bartol. qui etiam ita not. per l. fistulam: per illum text. de ser. urb. prad. imò plus non licet habere aquarolum in pariete proprio, si per eum aqua missa inundaret in parietem vicini: ut d. l. fistulam, & ibi hoc tenet Bartol. & adde omnino quæ dicantur infra de balneo & necessario & cellario, & in specie de aquarolo seu canali: & ea quæ dicuntur hic, & plurimorum conueniunt.

4 Sed * an prædicta veniant in venditione domorum? Dic quod sic, text. est in d. l. fundi, §. Labeo, & in l. vendit. hominis, §. si. de act. empt. & l. fistulas, in prin. de contrah. empt.

CAPVT L.

De Furno.

- 1 Furnum si iuxta communem parietem habeas, & damnum parieti dat, vel verisimiliter dare potest, an tecum agi possit.
- 2 Furnum seu molendinum in aliqua villa vel vicinia si quispiam habuerit, & habeat, & omnes de dicto loco iam longissimo tempore etiam eo cuius in contrarium memoria non existat, semper venerunt ad dictum furnum, seu molendinum pro pane coquendo seu macinando, & alius furnum non niter construere velit: an ne construat prohibere possit.
- 3 Promiserit si mihi quispiam coquere panes in furno suo pro tota mea familia, an hec seruitus, vel obligatio personalis esse dicatur.
- 4 Promiserit si aliquis mihi & Titio, quod possim coquere in furno suo omni hebdomada decem sestaria frumenti & Titius decessit, utrum Titij portio mihi accrescat.
- 5 Prædictum si fecerim cum furnario, ut coqueret panem pro me & familia mea singulis annis: vel perpetuo: quod sibi darem omni anno 10. lib. sed tunc habebam duos filios tantum, & postea mihi plures alij filij nati sunt, & sic famil. mea aucta est: an mihi panem pro eodem pretio coquere teneatur.
- 6 Seruitus si luminibus imposta sit, tam de presentibus, quam de futuris simpliciter intelligitur.
- 7 Inspecitur multoties quod euenire potest.
- 8 Contrarium eadem est disciplina.

9 Con

- 9 Conduxit si quispiam unum molendinum cum quatuor rotis, & conuenit præstare modios 10. pro quolibet rota: & postea conductor ibi aliam rotam construxerit, an pro illa noua rota aliquid soluere teneatur.
- 10 Paterfamil. cum Abbate & conuentu eiusdem monasterij si pactus fuerit, quod molendinum dicti monasterij sibi & familiae suae pro certa pensione molere deberet, sine lesione dicti monasterij pacti initio tempore: & postea filiorum quilibet habet ita magnam familiam, sicut habebat paterfamil. celebrati contractus tempore, & quilibet ipsorum vult molere ad molendinum, sicut eorum pater faciebat, quid iuris.
- 11 Verba in dubio secundum præsens tempus intelliguntur, sicut contractus in dubio intelligitur rebus sic stantibus.
- 12 Verba contractus intelliguntur secundum quod apparet contractus tempore.
- 13 Hæredum ex persona conditionis obligatio mutari non debet.
- 14 Expensa ubi crescit & labor, premium seu solarium crescere debet.
- 15 Famulus si conuenit stare cum tribus scholaribus pro certo pretio quolibet mense: & unus scholaris moritur, vel recedit, solarium minui debet.
- 16 Cornentio ad incogitata non extenditur.
- 17 Infinitas euitanda est.
- 18 Concessum si fuerit alicui, quod in aliquo nemore pro se & familia sua ligno incidere deberet, & multis relictis familiis recedat, an & quantum incidere possit.
- 19 Prædium si quispiam alicuius monasterio dederit, ut perpetuo ad suum molendinum sibi & filius suis granum molere deberet: & postea filij super excreuerint, quid iuris.
- 20 Monasterium si promisit mihi & familiae meae molere frumentum, non tenetur hæredibus molere in maiori quantitate, quam mihi teneretur.
- 21 Promiserit si rusticus quidam cuiuslibet canonico pro annuersario 10. dare: & promissionis tempore non erant nisi 10. canonici, deinde 20. existant, an omnibus teneatur.
- 22 Perpetuo seu in perpetuum quis se obligare potest.
- 23 Furnum in muro communi, inuito socio, vel iuxta vicini murum, eo inuito, an facere liceat.

SI furnum * iuxta communem parietem habeas, & damnum dari parietis, vel verisimiliter dare potest, an tecum agi possit? Dic si Damnum dedit parietis: puta quia paries exustus sit, agi potest actione in factum, l. Aquil. ut est text. in l. si seruus seruum, §. si furnum, ad l. Aquil. & ibi Dd. & l. fluminum, §. præterea, si furni. & ibi plene de hoc not. ff. de damn. infecto. Sed si non damnum dederit, an possit peti cautio de damn. infe. Et videtur quod sic: per d. §. si furnum. In contrarium videtur, per d. §. præterea, gloss. ibi soluit pluribus modis. Sed tu breuiter concludas: aut timetur damnum ex vitio furni tantum: aut ex vitio seu culpa furnarij tantum: aut ex vitio seu culpa furni & furnarij. Primo casu, quando timetur damnum ex vitio furni tantum, potest peti cautio: & ita loquitur d. §. si furnum. Et est ratio, quia tunc

istud vitium cadit in actionem in factum utilem l. Aqu. quæ non excludit istam cautionem, ut ibi tenet Bartol. & Dd in d. §. prater. & Flor. in d. Paragr. si furnum. Secundo casu quando timetur damnum ex vitio furnarij tantum, & tunc subdistingue: Aut damnum timetur ex facto furnarij: aut ex non facto, puta negligentia vel omissione: si ex facto, puta quia imponit in furno maximum ignem: & tunc non competit cautio damni infecti, & ita loquitur d. §. praterca si furni, & est ratio, quia quando principaliter datur damnum à furnario culpa sua competit contra ipsum actio, l. Aqu. directa, ex 3. c. vi d. l. si seruus seruum, §. tertio autem capite, & ista actio est directa ordinaria, quod facit cessare cautionem damni infecti, quæ est extraordinaria: iuxta not. per Bart. in l. prouinciali, Paragra. 1. de nou. ope. nun. & ita tenet Bar. in d. §. praterca. Si verò timetur damnum ex non facto, puta ex negligentia vel omissione furnarij: & tunc potest peti cautio: quia non competit actio, l. Aqu. casus est no. in l. si cuius, §. de prateritis, 2. in fin. de usufruct. & ita tenet Angel. in d. §. praterca. Tertio casu principali, quando timetur damnum ex culpa furni, & furnarij simul: tunc dic idem quod in primo casu, scilicet quod possit peti cautio, secundum Bartol. & Doctores in d. §. praterca, & circa prædicta vide omnino Ang. in d. §. praterca. & Flo. in d. §. si furnum.

2. Secunda * quæstio est, quidam habuit, & habet furnum seu molendinum in aliqua villa, vel vicinia: & omnes de dicto loco iam longissimo tempore etiam eius initij, cuius non extat memoria in contrarium, semper venerunt ad dictum furnum, seu molendinum pro pane coquendo seu ma-

cinando, alius vult furnum seu molendinum nouiter construere, an possit prohibere ne construat. Et videtur quod sic, quia non debet immutari antiqua consuetudo in præiudicium alterius, l. si de manifeste, C. de seru. Item pro hoc l. qui spiam, de diuer. & tempo. prad. Sed contrarium est verius: quia in suo licitum est ædificare: etiam si noceat alieno, l. fluminum, §. fin. cum duobus sequent. de damn. infecti. & l. si in meo, de aqua plu. arc. & l. fin. & ibi Ang. de usucap. & pro hoc allego text. in ca. significante in princ. de appell. & ibi hoc not. in terminis Innoc. & Anton. de Butr. & communiter Dd. & prædicta intellige vera, nisi seruitus vel obligatio personalis esset imposita: iuxta not. in d. l. fin. de usucap. & ita not. Dd. in d. ca. significanti, vel nisi esset præscriptum: quæ præscriptio non currit, nisi à tempore quo alius voluisset ædificare furnum vel molendinum: & propter prohibitionem sibi factam destitisset: ut not. per gl. & Dd. in l. qui luminib. de seru. urb. prad. & in l. 1. de seru. & de ista qu. vide gl. & Dd. in d. l. si manifeste, & per gl. in l. si quis ex argentariis, §. si initium tabularum, ff. de eden. & per Bart. plene in l. quo minus, in 2. quæst. ff. de flumin. & in l. 1. Paragrapho sicut autem, de aqu. plu. arcend. & per Flor. in l. imperatores, de seru. urb. prad. & originaliter ista fuit quæst. Plici. 36. quæ incip. quidam salinarius, & de ista materia, & quomodo formari libellus, & positiones fieri debeant, vide in materia libellorum composita à domin. Pet. lac. anno M. 347. in libello super furno, & est 20. rubr. & ex illa summa, ut plurimum sumpta est prædicta Ioan. Petri de Papia, quæ nunc vtantur procuratores, licet de dicta summa mentionem non faciat.

Tertia

Tertia * quæstio est: aliquis promisit mihi coquere panes in furno suo pro tota familia mea: an ista sit seruitus, vel obligatio personalis, vide Bald. in l. si plures, 6. Codice de condi. insert. & ego dixi supra circa fin. primæ diuisionis seruitutum, versicul. tertio quæro si aliquis promisit, & supra in quæstione quomodo cognoscatur seruitus realis. Dic vt ibi dixi.

3 Quarta * quæstio est, quis promisit mihi, & Titio quod possim coquere in furno suo omni hebdomada decem sestaria frumenti. Titius decessit, vtum portio Titij mihi accrescat. Bald. in l. vnica, §. cum autem, de cadu. tol. format eandem qu. & dicit considera. Nam si coniuncti sumus re & verbis, venio per ius non decrescendi: quod etiam in contractibus locum habet. Contrarium dicit esse verum, quia cum Titius semel fecerit partem, recessum est à iure non decrescendi, & oportet venire per ius accrescendi: vt subtiliter not. Bart. de leg. 3. l. re coniuncti, in articulo seruit. t. sed ius accrescendi non habet locum in contractibus lucratiuis: vt not. dixit Bald. subtili consideratione.

4 Quinta * quæstio pulchra, feci pactum cum furnario, vt coqueret panem pro me & familia mea singulis annis, vel perpetuo: & quod sibi darem omni anno 10. libras, tunc habebam duos filios tantum, & postea mihi nati sunt plures alij: & ista familia mea est aucta, an teneatur mihi coquere pro eodem pretio. Istam q. format Iacob. Butr. in l. fin. Cod. de sacros. Eccles. Alber. de Rol. ponit similem de molendino, in auth. hoc ius porrectum, ver. vnā aliam pulchram qu. eodem titulo & in l. non modus, C. de seruitut.

& Ioan. de Imo. in cle. literas 11. colum. vers. quod si promittens coquere de rescriptis. In qua qu. primo dicendum videtur, quod teneatur: quia promisit coquere pro familia mea, & ista nunc est familia mea, licet sit aucta: vt l. peculium in principi. ff. de pecu. vbi videtur hoc probari, pro hoc etiam l. proponebatur, de ind. pro hoc videtur text. iuncta gloss. in l. penult. de fun. instrum. quæ vult not. quod omne vniuersale recipiat argumentum & diminutionem: vt ibi, & l. grege, de leg. 1. & in d. l. peculium, & not. in d. leg. 1. de leg. Sed familia est vniuersale, quia est collectiuum sine aliquo signo particulari vel generali: vt nota. gloss. in l. 1. ff. de edend. & Bart. & Dd. in l. scire debemus, in princ. de verb. obl. Tertio ad idem videtur text. in l. 2. in princ. ff. quorum le. & in l. fin. §. 1. in princ. de lib. lega.

Quarto * videtur probari in l. si seruitus, in princ. de seru. urb. præd. vbi dicitur, quod seruitus imposita luminibus, simpliciter intelligitur tam de præsentibus, quam de futuris.

Quinto, * quia sæpe inspicitur, quod euenire potest: vt not. gloss. inter stipulantem, §. sacram, de verb. oblig. Sexto probati potest ratione: nam si vnus filius moteretur remaneret eadem familia, d. l. proponebatur, de iudic. & vellet furnarius seruare sibi promissionem: & ita & e contra, si est aucta, debet mihi seruare.

Vt * contrariorum eadem sit disciplina, l. 1. de his qui sunt sui vel alien. iuris, cum sim. & quia ad quem spectat augmentum, diminutio spectare debet: vt est text. & ibi Dd. in l. si ex toto, de leg. 1. nam regula est, qui potest sentire incommodum, & c. l. secundum naturam, de reg. iur. & qui in vno grauati potest, in alio releuari debet, l. cum

quis,

qui, in princip. de iureiur. Septimo, pro hoc facit text. in cap. quia circa, de privileg. & quod not. Cyn. secundum Pet. in l. placet, in ultim. quæst. de sacros. Eccles. & quod not. plene Aug. & Flo. in l. servitus, de servi. urb. præd. Octavo facit pro hoc l. hoc iure, §. aqua, de aqua quæ otid. & astin. Nono pro hoc adduco, quod not. Alber. de Rot. in simili. in l. Rutilia Polla, de contrahen. empti. ut dicit.

9 Quod * si aliquis conduxit vnum molendinum cum quatuor rotis, & convenit præstari modios 10. pro quolibet rota & postea conductor ibi aliam rotam construxit, quod non teneatur pro illa nova rota aliquid soluere: & sic non debet crescere fructus. Et dicit quod ita fuit determinatum: prout refert Vgol. de Fontan. allegat ad hoc, l. non modus, Cod. de servi. & vide non omnino eundem Albe. in d. l. Rutilia Polla, ubi adducit alias similes, quæst.

10 Decimo * adduco aliam decisionem Albe. in auth. hoc ius porrectum, Cod. de sacros. Eccl. 10. col. vers. unam aliam quæst. subiicio, ubi dicit, quod si paterfam. cum Abbate & conventu eiusdem monasterij pactus fuit, quod molendinum dicti monasterij sibi & familiæ suæ pro certa pensione molere deberet, nec in hoc fuit læsum & deceptum monasterium tempore pacti initi: postea quilibet filiorum habet ita magnam familiam, sicut habebat paterfam. tempore celebrati contractus, quilibet ipsorum vult molere ad molendinum, sicut faciebat eorum pater: & determinat, quod de stricto iure possit, & allegat, d. l. servitus. In contrarium vult, quod imo non teneatur furnarius coquere pro eodem pretio, aucta familia: per textum in l. non modus, cum his quæ ibi not. per gl.

& Cyn. & Doctores Codice de servi. tibus.

Secundo * per l. si ita, de au. & arg. 11 leg. ubi dicitur, verba in dubio intelliguntur secundum tempus præsens, & pro hoc, l. si cum meus proprius, cum ibi not. si serv. vend. & Cle. literas, cum ibi no. de rescrip. Item pro hoc, qui verba contractus in dubio intelliguntur sic stantibus, l. quod servitus, de cond. ob. caus.

Tertio * quod per l. Rutilia. Polla. 17 de contrahen. empt. ubi dicitur, quod in dubio verba contractus intelliguntur secundum quod apparet tempore contractus: & postea illum text., inducit Alber. de Rot. ad plures, quæst. & ad idem est text. in l. eod. sit. & ibi Alber. de Rot. in fin. adducit illum text. ad decisionem: huius quæst. in terminis, remittit tamen se ad dicta per eum in d. auth. hoc ius porrectum. Quarto facit text. in l. 1. §. item quaritur, de aqua quotidiana & astin. & in l. fin. de lib. leg.

Quinto, * hoc videtur probari optimaratione: quia ex persona hæredum non debet condit. oblig. mutari, l. 2. §. ex his de verb. oblig. & ibi vide Alber. de Rot. Et arg. istud procederet, quando esset aucta familia post mortem patrisfam.

Sexto, * quia ubi crescit expensa 14 & labor: debet crescere pretium: quia tam labor, quam pecunia diuisionem recipiunt: ut est text. in l. amico, in princ. de an. leg. & ibi ponunt Dd. per illum text.

Quod * si famulus convenit stare 15 cum trib. scholaribus pro certo pretio in mense: & vnus scholaris moritur, vel recedit, debet diminui salarium, si alter superuenit, debet augeri, sicut augetur & diminuitur labor. ita hic dicitur, quod si augeatur vel diminuat familia,

familia, debet augeri & diminui pretium. Septimo, pro hoc adduco tex. in ca. quanto. extra de cens. & ibi ponitur ista q. per Io. And.

16 Octavo, quia * regulariter conventio non extenditur ad incogitata, l. cum Aqvi. & l. qui cum tutoribus, de transact. sed furnarius non cogitavit, quod deberet, familia crescere, ergo &c.

17 Nono, quia * infinitas est euitanda, l. fin. C. de sacrosanct. eccles. Nam si furnarius teneretur pro familia aucta, teneretur etiam in infinitum augeretur, quod non videtur esse dicendum, ut ibi, & per hanc potissime rationem pro hac parte determinat ibi Iaco. Butr. dicens: quod non obstat, quod promiserit coquere mihi & familiae meae, quia intelligitur de familia, quam tempore conventionis habebat.

18 Decimo & ultimo * facit, l. cui fundus, in fin. de cond. & demonstr. quem tex. inducit ibi Dy. & Alber. ad i. q. dom. Arzo. quod si concessum est, quod in aliquo nemore possit ligna incidere pro se & familia sua: & decedat relictis multis familiis, quod unusquisque filiorum non poterit incidere quantum expediat sibi & familiae suae, sed omnes simul incidere tantum debent, quantum poterat pater, & non plus. idem inducit ibi Alb. ad aliam quaestionem.

19 Si aliquis * dederit praedium alicui monasterio, ut perpetuo deberet molere sibi & filiis suis granum ad molendinum suum postea liberi super excreuerunt.

20 Item * adduco etiam decisionem Pilei, quam facit in q. sua 48. quae incipit: quidam paterfam. in qua tenet, quod si monasterium promisit mihi & familiae meae molere frumentum,

non tenetur haeredibus molere in maiori quantitate, quam mihi teneretur, propter infinitatem euitandam: quoniam non est verisimile monasterium se voluisse obligare ad talem infinitatem, & idem tenuit Bar. Brixientis, in quest. suis, quae s. i. quae incipit, quidam paterfam.

Et * ad idem allego etiam quae not. Cyn. secundum Pet. in l. non modus. in fin. C. de seruit. ubi per illum text. dicit quod si quidam rusticus promisit cuilibet canonico date x. pro anniversario: & tempore promissionis non erant nisi 10. canonici, deinde sunt 30. nunquid teneatur omnibus. Et dicit, quod non quia non potest tunc cogitari quor ibi canonici essent, & idem dicit Ioan. de Imol. in Cle. liter. in 18. col. de rescript. Ergo autem in ista q. ita concluderem, distinguendo & concordando ista iura: aut promissio furnarii est facta sub nomine vniuersali, aut sub nomine particulari, aut generali, aut definito. Primo casu, quando promissio est facta sub nomine vniuersali, ut familiae meae ut dixi supra in 1. artic. prima partis, & ut formaui in q. principali. & tunc teneo primam partem veriore, videlicet quod teneatur etiam pro familia aucta, per iura supra pro prima parte allegata, & potissime, quia nomina vniuersalia recipiunt augmentum & diminutionem, l. peculium in princip. de leg. 2. cum aliis alleg. §. 1. & 2. art. prima partis. Et hoc etiam tenet Cyn. in l. non modus. Codice de seru. & in l. placer. in fin. de sacrosan. eccle. Pet. de Anc. in c. quanto extra de cens. & hoc intellige, quando filij habitant cum patre: secus si seorsum habitent: quia illa dicitur familia quae simul habitat, per l. tria onera. de excus. tu. licet quoad alia, sint de familia, l. fin. C. de verb.

X. signifi.

signifi. Pet. de Anch. & Ioan. de Ana. in d. c. quanto. Nec obstant argumenta: in contrarium adducta: quia potest responderi, sicut potest diminui familia, ita potest augeri, & è contra, unde propter istum dubium euentum non potest dici esse aliqua læsio, si non fuit inspecto tempore contractus, ar. leg. si pater puella. & quod ibi, not. per Cy. & Dd. C. de inof. testa. Secundo casu, quando promissio est facta sub nomine particulari, puta mihi & duobus filiis meis: & tunc non habet dubium, quia non egreditur personas nominatas: quia limitata dispositio limitatum producit effectum, l. in agris. de acquir. re. do. & ita potest loqui l. non modus. Cod. de seruitut. secundum Cyn. ibi. Tertio casu, quando est facta promissio sub nomine generali, puta mihi, & omnibus liberis meis: & tunc subdistingue: aut promissio est facta ad certum tempus limitatum, aut in perpetuum aut simpliciter. Si ad certum tempus, puta ad 10. ann. promissit coquere mihi & omnibus liberis meis. Et tunc intelligo pro omnibus liberis, qui pro tempore reperiuntur: unde siue crescant, siue decrecant, furnarius tenebitur semper pro eodem pretio, cum potuerint partes cogitare hoc euenire posse: ut not. in l. inter stipul. §. sacram. de verb. oblig. maxime quia verba sunt generalia, quæ generaliter debent intelligi, l. 1. §. & generaliter de l. præstan. & 18. dist. si Roman. cum sim. Si vero promissio est facta in perpetuum & idem eadem ratione. Nec obstat ratio infinitatis euitendæ: quia verba infinita repugnant.

22 Potest enim quis se obligare in perpetuum, l. 1. §. si in perpetuum si ag. vel. vel emphy. Et prædicta intelligo

vera, quando sit augmentum vel diminutio liberorum per natiuitatem vel mortem eorum: si cui si cresceret familia ex aliquo casu accidenti: puta ego sum creatus miles: vel superuenit mihi hæreditas opulenta propter quam ego incepti tenere tres vel quatuor famulos, vel totidem pedissequas, iuxta l. sed & si lege. §. si quis re sua. de peti. hered. & quod not. gloss. in Authen. ut indices sine quoquo. sup. §. cogitatio. in verb. largioris. column. 1. quia de isto non potuit furnarius verisimiliter cogitare: ergo non tenetur. l. cum Aq. & l. qui cum tutoribus. de transact. Et sic non inspicitur hoc casu, quod euenire: potest quia quando præsens status non indicat contingentiam de futuro, non inspicitur quod euenire potest: ut d. §. sacram. & ibi hoc not. Barr. sed si promissio est facta simpliciter, non expresso aliquo tempore: puta promissit furnarius coquere mihi & liberis meis panes pro 10 liberis in anno: & tunc credo, quod licet crescat familia vel decrescat in vno anno, non propterea debet crescere vel decrescere pretium, per prædicta: sed post annum non cogitur furnarius coquere pro eodem pretio, si creuit familia: nec ego tencor idem pretium soluere si decreuit: imo etiam si non esset mutata familia: quia dicta promissio non durat, nisi singulis annis: & in fine cuiuslibet quisque nostrum potest contractum dissolvere, facit quod nota. in l. item queritur. §. qui impleto. loca. Quarto casu principali, quando promissio est facta sub nomine indefinito: puta promittit furnarius mihi & filiis meis: & tunc credo, quod censeatur tacite actum de filiis qui reperiuntur tempore contractus, quia de futuris in dubio non videtur actum secundum propriam

propriam significationem verborum: ut probatur in l. seruitus ibi, humanus est: de seru. urban. præd. & not. per Bartol. in l. si pluribus de leg. 2. & sic intelligitur rebus sic stantibus & probatur etiam hoc in l. non modus, C. de ser. intelligendo quod ibi fuerunt verba indefinita, & pro hoc est text. in l. si ita, & in l. medico. in prin. de aur. & arg. leg. & hoc etiam allego, quod not. Cyn. in l. placet. in fin. C. de sacros. eccles. & quia ista q. est satis difficilis, prædictam materiam & decisionem subiicio correctioni cuiuslibet melius sentientis: & dicam etiam in l. pronuncia paragrapho familiae. de verborum significatione.

- 23 Sexta * q. an liceat facere furnum in muro communi, inuito socio vel iuxta murum vicini eo inuito. De hoc dic ut dicam in seq. titu. de fornace & fornello. in princip. Vltimo de ista materia furni vide per Albe. de Ro. in suo opere statutorum, in prima parte, quæst. 135. & per Angel. in l. inter quos, in princip. de dam. infect. & vide quæ dixi supra de puteo, in platib. q. & maxime in ver. sed quero nunquid, & vide quæ dicam infra de balneo siue sinu, & caminib. & cellario.

ADDITIO.

a Familia. Quod familia alicuius dicatur eius familia post mortem suam, vide Alex. 2. vol. cons. 20. in 1. col. §. bene faciunt. Quid veniat appellatione familiae, vide Corn. 3. vol. cons. 229.

b Argumen. Argumentum à contrario sensu, quando habet locum, vide Alexand. 2. vol. cons. 17. Et utrum in contractibus habeat locum argumen. à contrario sensu, in 4. vol. cons. 5. & Corn. 1. volum. consil. 168. in 2. vol. consil. 24. & 43. & 110. & 116. in 3.

volum. cons. 31. & in 4. vol. cons. 266. & 308.

c Contract. Contractus declaratur ex quantitate pecunie: vide Corn. 1. vol. cons. 116. & in 2. vol. cons. 40. & 75. & 180. & in 3. vol. cons. 190. & 201. & in 4. vol. consil. 255.

CAPVT LI.

De Fornace.

- 1 Fornacem an quis in muro vel fundo communi construere possit.
- 2 Fornacem an quis in muro proprio iuxta vicini murum construere possit.
- 3 In fornace si ignis periculum existat, ne vicini paries flamma corruat, quid iuris.
- 4 Fumus si ascendat de fornace ad vicini domum, an propter hoc contra fornacis dominum agi poterit.
- 5 Fornacis propter ignem si villa vel domus exusta fuerit, an contra fornacis dominum agi possit, & qua actione.

Q Væritur * primo an quis possit in muro vel fundo communi fornacem construere, & dicas regulariter, quod non: quia in re communi melior est conditio prohibentis, l. Sabinus, communi diui. nisi fundus ille esset deputatus ad fornacem, l. arboribus, de usufruct. & l. adiles communi diui. & leg. cum duobus §. item Mela. pro soc. & not. gloss. & Dd. in d. l. Sabinus, & habetur in l. parietem, de seru. urb. præd. fallit etiam in aliis casibus not. in dict. l. Sabinus, & in reg. in re communi. lib. 6. & vide quod dicam infra de cellario, & quod dixi supra de pariete

X 2 sine

sive muro, & de servituteigni immit.
in 4. quest.

2 **Quæritur** secundo,* quis vult construere fornacem in muro proprio iuxta murum vicini. Et dubium facit, *l. fin. si. reg.* quæ vult, vt si quis domos ædificat, pedes duos debet relinquere si murum vnum tantum pedem. Ego teneo quod potius muro quam domui hoc æquiparetur: & sic sufficiat relinquere vnum pedem: *per d. l. fin.* & hoc voluit gloss. *in leg. quidam Iberus. in ver. parietem, de servitute urbanorum prædiorum.* quæ dicit, quod infra duos pedes vel vnum, *per d. l. fin.* & est ratio, quia fornax non est locus, nisi esset coniuncta domui ad habitandum sicut reperitur in multis fornacibus. *arg. l. plerique. de in ius voc. iuxta l. prædio. §. balneas. de leg. 3. & l. eo iure. §. stabula in quibus caus. pig. tac. contrahatur.*

3 **Quæritur** * tertio, quid si in fornace est periculum ignis, in flamma paries vicini corruat, dico quod non potest constitui ita penes fundum vicini, quod eius paries possit damnum pati ex flamma vel igne: *vt est casus in d. l. quidam Iberus.* & hoc tenet ibi Angel. *in ultim. col. in princ. per illum text.* de quo vide etiam quod dicam in seq. tit. circa princ. & quæ dicta sunt de fundo proprio vicini, idem dicendum est de communi: quia iuxta ipsum non potest quis fornacem construere: sicut non potest prope fundum alienum vicini: *vt ex tex. in l. quidam Iberus. vbi paries communis & alienus in hoc æquiparantur, & adde quæ dixi supra de furno, in 1. q.*

4 **Quæritur** * quarto, quid si fumus ascendit de fornace ad domum vicini, an propter hoc poterit, agere contra dominum fornacis: dicas quod non regulariter, *per l. si cni. §. Aristo.*

si seru. vend. de quo vide quæ dicam infra de furno.

Quæro * quinto, quid si propter ignem fornacis villa vel domus exusta est, an contra dominium fornacis agi possit, & qua actione, *vide text. l. si seruus seruum §. si fornicarius. & quod ibi not. per glo. & Dd. ad l. Aquiliam.* & quæ dixi supra de furno, *in 4. questione* Et quæ dicta sunt de fornace, habent locum etiam in fornello, qui fit causa cineris coquendi, vel alia de causa.

CAPVT LII.

De Balneo sive stufa.

- 1 Balneum vel stufam facere etiam inuito socio in communi licitum est, dum tamen ex hoc communis paries non lædatur, alias secus.
- 2 Balneum construere in pariete proprio iuxta vicini parietem an licitum sit.
- 3 Balneum qualiter de iure constitui possit.
- 4 Balneum seu stufam an vsufructuarius possit in fundo vsufruct. construere.
- 5 Balneum vel stufam ad vsum publicum an inquilinus vel vsufruct. deputare possit.
- 6 Balneator seu stufar. an de receptis teneatur sicut nauta, caupones, stabularij.
- 7 Balneorum & thermarum calefactiones an munera personalia esse dicantur.

In muro communi* licitum est balneum vel stufam facere etiam inuito socio, dum tamen ex hoc paries communis non lædatur alias secus: *vt probatur*

probat in l. fistulam, in princip. & §. 1. de seruit. urban. prædior. & in l. quidam Iberus, §. fin. & tenet hoc Ioan. Per de Papia. in suo ultim. li. in antepen. gloss. vers. & si paries, & ideo si ex flamma balnei exuratur paries communis, hoc facere non licet, argument. l. fistula. si seruit. vend. & in l. si seruus seruum. §. si fornicarius, ad l. Aquil. & in eo patere non possunt iniungi tabulæ vel vasa vitrea, quæ in altum flamma tollatur, & paries comburatur: ut d. l. quidam Iberus ver. de rubr. ut not. Ange. in l. inter quos in princip. in pen. colum. de dam. infest.

2 Sed quero * nunquid in pariete proprio iuxta parietem vicini sit licitum balneum construere, & dic quod ad duos pedes ipsum facere non licet, per quod paries vicini comburatur, & hoc tenet Ange. in d. l. quidam Iberus, in principio in ultim. quæst. ego autem non credo, quod duo pedes sint mensura proprie, per quos quid distare debeat: licet text. cum gloss. secundum vnam expositionem hoc sentiat, in d. l. quidam Iberus, sed teneo, quod tantum quis debeat distare, quod non noceat ei, à vicino fundo, & ita loquitur, d. l. quidam Iberus, quam sic intelligo, & ita etiam dixi in præcedenti tit. in 3. quæst.

3 Qualiter * autem balneum de iure constitui possit, vide text. cum ibi not. per gloss. & Dd. in l. 1. Cod. de adif. priuat.

4 Nunquid * usufruct. possit balneum seu stufam construere in fundo usufruct. & dicas quod non, ut est text. in l. æquissimum, §. item si dominum, & ibi Flor. de usufruct. & sic ibi videtur casus, quod scholasticus in domo conductæ non possit facere stufam innuito vel inscio domino, licet ibi loquatur de usufruct. quia eadem est ratio.

Nam * si usufructu. qui habet plus iuris quam inquilinus vel conductor, non potest, multo minus poterit conductor vel inquilinus. Prædicta intelligo vera in partibus in quibus balnea siue stufæ priuatæ non habentur communiter in usu, ut est hic Paduæ: sed in locis in quibus esse consueverunt, ut in Alemania, secus, argument. l. fin. in fi. & usu quotidiano semper hoc versatur, Cod. de fideiuss. & ibi hoc not. per Dd. & not. Bart. in l. error, Cod. de test. qui dicit per d. l. fin. quod consuetum, tacite inesse videtur, quia ea, quæ sunt in usu quotidiano pro expressis habentur, pro hoc, l. quod si nolu. §. qui assidua de edil. edict. & quod ibi lat. scriptum.

Sed * an inquilinus vel usufructu. possit stufam vel balneum ad usum publicum deputare? Dic, quod non, secundum Flor. in d. §. si dominus, per illum textum.

Sed * potest dubitari an balneator seu stufarius teneatur de receptis, sicut nauta, caupones, stabularij: dic quod sic: ut notat Guil. de Cu. in l. 1. §. item, ff. naut. cau. balneator in publ. balneo si quid proiciatur, potest agere actione iniuriarum, text. est in l. 2. §. si quis in mari. ne quid in loc. publ. religiosi intrare possunt balneum tempore necessitatis 24. quæst. 1. omnes qui & ibi not. in gloss. ac etiam tempore necessitatis die dominico balneum conceditur, de conse. dist. in 3. præuenit. ut not. gloss. in d. c. omnes qui. An autem senatuscon. quod prohibet legari vel vendi ea quæ sunt coniuncta ædibus, ut l. senatus, de contrahend. empti. & l. cetera, §. hoc senatus, el. 2. de leg. 1. habeat locum in balneis, & c. dic quod sic, text. est in d. l. cetera, §. hoc senatus, el. 2. in princip. item nunquid appellatione domus contineantur bal-

X 3 nea:

nea: vide l. pradiis, §. balnea, leg. 3. & quod ibi not. facit quod dixi in eodem titul. præced. in 2. quæst.

- 7 Item * adde, quod calefactiones thermatum & balnearum dicuntur esse munera personalia: ut est text. in l. 1. in princ. de mun. & ho. quem text. intellige de balneis publ. sicut erant thermæ Domini Diocl. Imperatoris, quarum ædificatum miræ magnitudinis adhuc Romæ extat. Ultimo de balneo vide omnia quæ dixi supra, de seruitut. proiciendi, in 2. quæst. & vide l. sicuti, Paragrapho fin. si ser. vend. & l. qui insulam, Paragrapho primo, Digestis loca. & in l. qui Bal. in principio qui po. in pi. hab. & Institutur. de li. oblig. Paragrapho multis in fin.

CAPVT LIII.

De Fumo.

1. Edificia inferiora habens si ignem faciat, & per foramen, vel per fenestras fumum in superiora edificia immittat, an possit.
2. Apes alienas si quispiam fumo facto fugauerit, vel necauerit qua actione teneatur.

1. **H**Abens ædificia * inferiora ignem facit, & per foramen vel per fenestras fumum in superiora edificia mittit, an possit, & videtur quod non per textus not. in l. sicuti, Paragrapho Ari. si seruitut. vend. In contrarium videtur text. in Paragrapho fin. in ea. l. Ego nunc distinguendo ita breuiter concludo: Aut est seruitus constituta, & nulli dubium est: ut not. gloss. in d. Paragrapho Aristot. Aut seruitus non est imposita, & tunc

aut vult immittere seruitus iure, & non potest: ut est casus in d. §. Aristot. secundum intellectum gloss. aut vult immittere iure suo: & tunc aut facit animo iniurandi, & non potest: imo si tunc mittit, tenetur actione iniuriarum, l. pen. de iniur. & ibi Angel. & not. gloss. in d. §. Arist. & dixi supra de seruitut. proiciendi, q. in 2. & §. quæst. in dubio tamen non præsumitur animus iniurandi vel nocendi, gloss. est not. in l. fluminum, §. fin. de dam. infect. aut non facit animo iniurandi, sed immittit iure suo: & tunc aut facit ignem solitum, & consuetum pro vsu suo & familiæ: & potest: ut est casus, qui ita debet intelligi, in d. l. sicuti, §. Aristot. in princip. Aut facit ignem insolitum, puta nimis grauem: & tunc non potest: ut d. §. fin. ibi, fumum non grauem, à contrario sensu, & ita potest intelligi, §. Aristot. & ita tenet ibi Bartol. Flor. & Paul. de Cast. & dixi supra de seruitut. proiciendi, in 2. q. quod bene not. quia vidi sæpe numero habitantes inferius immittere fumum per foramen aut per fenestras ad edificia superiora, aut habentes furnos & furnellos, & ex his mittere fumum in domos vicinas, quia contra eos agi non potest, nec prohibere, si faciunt ignem solitem, secus si insolitum, puta comburendo paleas vel stramen, ut quandoque fit. & adde quæ dixi supra de fornace, in 4. quæst.

Si quis * autem fumo facto apes alienas fugauerit, vel etiam necauerit, quia mortis causam præbuisse videtur magis, quam occidere, in factum actione tenebitur: ut est tex. in l. si quis fumo, ad l. Aquil.

CAP.

CAPVT LIV.

De Scalis.

- 1 Scalas muro communi apponere licitum est uni ex sociis, si nullum damnum parietis fiat.
- 2 Scala lapidea an iuxta murum communem per vnum ex sociis apponi possint.
- 3 Scalas non solum si quispiam velit appropinquare sed etiam tigna vel lapides immittere an possit.
- 4 Limitata dispositio limitatum producit effectum.
- 5 Scale in muro alieno an & quomodo apponi possint.
- 6 Scalas in solo publico iuxta domum suam si quispiam edificare voluerit, an possit.
- 7 Scalas in muro supra solum vicini vel publicum, an quis facere possit.
- 8 Scala an domus appellatione veniunt.
- 9 Scalas admotis si quis muro: ciuitatis ascenderit, quomodo puniatur.
- 10 Scalas apponenti muro alterius causa ingrediendi eius domum, quæ pœna sit.

1 **S**calas * muro communi apponere licitum est uni ex sociis, si nullum damnum parietis fiat, *tex. est cum gl. in l. fistul. §. fin. de seru. urb. & hoc modo debet intelligi gl. in l. quidam Iberus in ver. seru. ibi secus autem in scalis, eodem rit. quæ facit differentiam inter tubulos, & scalas: quia per tubulos committitur damnum parietis communi ex flamma ignis, sed per scalas appositæ non solet fieri communiter damnum parietis, & ista fuit intentio gl. licet ibi Ang. eam reprobet, sed si per scalas fie-*

ret læsio, tunc apponi non possunt muro communi invito socio, *per d. l. Iberus, & d. l. fistulam, in princip. Ange. tenet hoc in l. quidam Iberus, in fin. & l. inter quos in princip. de damn. infect. in 4. col. versi. similiter scalas lapideas iuxta murum communem, & c. & Flor. in l. Sabinus, in fin. communi diu. Et dicuntur scalæ non afferre damnum seu læsionem in muro communi, quando non impediunt ipsius parietis refectiorem, vel quando sublato pariete communes scalæ per se stare possunt, alias secus, *ut dist. l. fistulam, §. iuxta, ubi hoc nota, Bart. & Dd. vel quando aliud impedimentum seu damnum fieret ipsi muro communi, puta quia ostium fieri debebat, vel fenestra, vel aliud ædificium quod per dictas scalas impediretur vel incommodaretur, arg. d. l. quidam Iber. & d. l. fistulam, in prin. & l. fistulas, si ser. ven. & l. si communes ades, communi diu. & per id quod not. gl. in l. Sabinus eo tit. Et ex his sequitur, quod scalæ lignæ possunt regulariter apponi per vnum ex sociis iuxta murum communem, quia faciliter remoueri possunt: *ut dicit tex. in d. l. fistul. §. si. & sic communiter damnum communi muro inferre non possunt, si tamen damnum inferrent, apponi non possunt, ut dixi.***

Sed * quid de scalis lapideis, an apponi possunt iuxta murum communem per vnum ex sociis? Et videtur quod non quia faciliter remoueri non possunt, *per d. §. si. contrariū dic, scilicet. quod poni possunt quia sublato pariete per se stare possunt: ut d. l. fistul. §. iuxta, & ibi Bart. si modo muro communi nullum damnum fiat, & ita tenet Angel. in d. l. inter quos, in 4. col. In hoc tamen est differentia: quia facilius possunt nocere scalæ lapideæ quam lignæ, sed ceteris paribus nulla est differentia: quia*

quia ubi nullum sit damnum per eos fieri possunt, aliter non. & ita vidi obseruari. & in summa not. pulchram regulam pro sociis habentibus inter se commune, puta in muro vel domo communi, si queritur utrum vnus eorum poterit aliquid appropriare vel apponere in muro communi. nam debet attendi an illud quod appropriatur vel apponitur, possit per se sublato muro vel domo subsistere: quia tunc potest apponi, alias secus: item an impediatur refectionem communis parietis vel domus, & non potest, si non impeditur, potest: ut probatur in d. §. iuxta. item an afferat aliquod damnum vel non, ut patet ex praedictis, quae procedunt, ut dixi, non tantum in scalis, sed etiam in quacunque alia re vel edificio quod est valde not. quia per hoc multae quæst. decidi possunt. quibus adde quæ dicam infra proxim. quæst. & infra de solario.

3. Quid * autem dicendum, si quis vult non solum scalas appropriare, sed etiam mittere, puta earum tigna vel lapides, an possit? Et videtur, quod debeat distinguere, ut de appropriatione dictum est. In contrarium videtur, videlicet quod indistincte possit: per text. cum gloss. in l. si communes ades in vers. mittere, communi diu. item quia in re communi licitum est vni socio aliquid facere, quando alterius socii nihil intet, l. quidam Iberus §. parietem. de seru. urb. prad. & not. gloss. 2. in princip. in l. Sabinius. communi diu. Ego autem teneo, quod regulariter non possit; quia in communi non potest inuito socio aliquid facere: & melior est conditio prohibentis. d. l. Sabinius. nisi murus communis esset ad hoc, destinatus, ut ibi not. gloss. facit ad hoc quod dixi in tit. preced. de fornace in 1. quæst. nec obstat text. cum gloss. in

d. l. si communes ades. quia debet intelligi quando ades erant ad hoc destinatae, ut ibi fierent scalae, & ita etiam intelligitur ibi Flor. Nec obstat quod dixi, quando non interest socii, potest alter socius in muro communi immittere: quia non potest non interesse si tigna vel lapides non immittantur, ut de se patet. In hoc tamen posset sic distinguere, aut murus est communis quo ad omnia, quia sic actum fuit & conuentum inter socios & non habet dubium, quod etiam pro scalis in eo possunt immitti tigna & lapides & similia. aut est actum, quod murus sit communis tantummodo ad vnum vsum, puta pro diuidendo vindarium, & tunc etiam clarum, quod nihil potest immittere.

4. Quia limitata * dispositio limitatum producit effectum, l. in agris. de acquir. re. dom. & pro hoc vide omnino quæ dixi supra de pariete siue muro, in pen. q. vers. occurrit mihi. Aut nihil est actum expresse inter socios quod constet: & tunc aut murus apparet communis ex eo, quia in eo sunt appositae tigna, vel trabes, vel lapides: & tunc in dubio reputabitur communis saltem, quantum ad hoc: & ideo quilibet ex sociis potest scalas immittere aut tigna vel lapides pro scalis sustinendis & ita potest intelligi text. cum gloss. in l. si communes ades. an ver. immittere, communi diu. Et hoc intelligo, quando murus est sufficiens & idoneus ad sustinendum talia onerata alias secus: ut l. in parietis de damn. infect. & l. cuius adificium. de seru. urb. prad. & dixi supra de seru. tigni immis. in 4. quæstio. aut murus apparet communis ex alio, puta quia sunt fenestellae vel annuli ab utraque parte, vel sim. de quibus vide supr. de pariete siue muro, vers. 2. principaliter est videndum. & tunc in.

indubio credo quod non possit: quia regulariter in communi re melior est conditio prohibentis, *d. l. Sabinus*. Nam negari non potest, quod per dictam immissionem tignorum vel lapidum quibus scalæ sustentantur, non fiat aliqua læsio muro communi, si tamen fiat talis missio, per quam nullo modo potest interesse alterius socij, puta quia modica esset missio facta, nec pondus magnum sustineret murus, propter talem missionem, tunc fortasse posset: *ut d. l. quidam Iberus, §. parietem, & gloss. 2. in d. l. Sabinus, & ita alias vidi iudicari*. Hoc tamen an interesset vel non vicini, relinquendum est arbi. iudi. qui inspecta qualitate muri & loci & missionis iudicare debet, *argument. l. 1. §. fin. de iur. delib. & c. de causis, de offic. de leg. & prædictis adde quæ dixi supra de seruitut. tigni immitt. in 4. & 5. quest. de pariete siue muro vers. 3. principaliter est videndum cum seq.*

Vidimus* de muro communi, an possint scalæ iuxta eum apponi vel immitti: tunc dicamus de muro alieno, in quo sic breuiter est concludendum: Aut quis vult ponere scalas ligneas vel lapideas immittendo tigna vel lapides in muro alieno, & non potest, inuito aut non consentiente Domino: imo Dominus muri potest propria autoritate illud quod immisum est in muro suo tollere vel destruere, *l. quemadmodum, §. si protectum, ad leg. Aquil. & leg. qui vitem, §. si ad ianuam, quod vi aut clam, de quo dic. ut dixi supra de seruitut. tigni immitt. in 6. & 7. question.* Aut quis vult ponere scalas prope murum alienum, nihil in muro immittendo: & tunc aut vult tangere murum ita, ut requiescat in eo, & non potest per dicta iura, & per *l. fistulam, §. iuxta de seru. urbanor. prædio.*

Aut vult tangere etiam non requiescendo: & idem eadem ratione, facit, *l. vulgaris, in princip. de fur. dum dicit, qui autem hominis tangit, totum hominem tetigisse videtur*. Aut quis vult ædificare scalas prope murum alienum, ipsum non tangendo: & tunc subdistingue aut sunt scalæ ligneæ, aut lapideæ: si sunt lapideæ vel de muro, & tunc aut habent fundamentum in terra, ita quod murus dici possit: & credo quod non possit, nisi stent remotæ per vnum pedem: per *l. fin. fini. regun.* & ita intelligo Bald. & Flor. in *d. l. fistulam, §. fin.* qui dicunt, quod idem ius est de scalis, quod est de muro, aut non habent fundamentum in terra, ita quod proprie murus dici non potest: & tunc ædificare poterunt prope fundum alienum, dummodo ipsum non tangat: quia tunc non habet locum, *l. fin. fini. regund.* si vero sunt scalæ ligneæ, teneo quod indistincte ædificare possit prope fundum alienum, dummodo ipsum non tangat, nec in eo aliquid immittatur, etiam si scalæ sint affixæ super tignis affixis in solo ædificantis prope fundum alienum circa vnum pedem, *arg. l. Titius fin. regund.* quod not. quia est quotidianum. Et prædicta procedunt, quando quis ædificat in suo scalas prope fundum alienum.

Sed* quid si aliquis vult ædificare scalas in solo publico iuxta domum suam, an possit: Videtur quod non: quia regulariter prohibitum est privato in solo publico autoritate propria ædificare, *l. 1. & per totum, ne quid in loco public. cum similibus*. In contrarium videtur, quando quis haberet porticum in solo publico, vel stillicidium supra solum publicum, quia quatenus se protendit stillicidium vel porticus, videtur quod sub eo possit ædificare

Y.

scalas,

scalas, & similia. *argum. l. fin. in fin. de seru. urb. prad.* & ita in multis locis reperiuntur. In hoc puto, quod loci consuetudo seruanda sit, *leg. an in totum*, & quod ibi not. per gloss. & Dd. *C. de adif. priu.* Sed ubi non apparet de consuetudine, teneo quod fieri non possit: quia locus publicus sub stillicidio vel porticu remaneret publicus: *ut dixi supra de ostio siue porta, versic. alia est quest. similis.*

7 Posset etiam dubitari, * an quis possit facere scalas in muro supra solum vicini vel publicum. Et dicas regulariter, quod non. *per l. fin. in fin. de seru. fallit*, quando fieret sub stillicidio suo, quatenus protenditur stillidium, *l. fin. §. fin. de seru. urban. prad.* Item fallit quando seruitus esset imposita: *quod vide supra de seru. proii. in 2. 3. 4. & 5. quest.* & de pariete siue muro, *in 9. & 7. quest. infra in sequent. titu. in princip.* & quod dicam infra de necessatio.

8 Quæro * an appellatione domus veniant scalæ. Dic aut scalæ sunt extra domum, seu extra ostium domus, & tunc non continentur appellatione domus, & ideo maleficium quod fit in scalis exterioribus extra ostium domus, dicitur non esse factum in domo, secus si essent interiores. & ita not. Barthol. & Flot. *in leg. fistulam. §. fi. de seru. urb. prad.* Et propterea sequitur aliud, quod quis potest capi pro debito in scalis exterioribus: nec habet locum, *l. plerique, de in ius voc.* & adde prædictis, *leg. creditor. §. fin. cum ibi not. de act. empt. & quod not. Bal. in l. Galus §. fi. ad fin. de liber. & posthu.* & quod plene dixi supra de claustro seu conclauis, & porticu, *in 2. quest.*

9 Quæritur etiam, * quid si scalis admonitis quis muros ascenderit ciuitatis? Dic quod capite puniri debet,

l. fin. de re di. & ibi per Dd. Item si quis ascenderit castrum quod habet murum vel valla lignea: secus si fossas tantum loco murorum: *ut est casus sing. in l. desertorum, §. nec non, de re milit.* secundum Ludou. Rom. *in quodam suo singulari.*

Ultimo quæro, * quæ sit pœna apponenti scalas muro alterius causa ingrediendi in domum. vide Bald. omnino *in l. fin. de re iudi. & quæ ipse not. in l. si quis non dicam rapere. C. de episc. & cleric. & vide text. in §. oper. Instit. de oblig. qua ex quasi deli. nas. & gloss. 22. quest. 3. illud sane.*

ADDITIO.

a Ciuitatis. Ciuitas muris circumdata an possit alienare murum, vel superascendere, vide Cor. 3. volum. *conf. 76. incip. præsens.*

CAPVT LV.

De Ferratis.

- 1 Fenestris suis si quispiam fecit apponere ferratas protendentes extra murum suum supra vicini solum, an poterit.
- 2 Fenestras suas ferratas si quispiam versus solum vel domum vicini habeat, quæ sic per 30. vel 40. annos steterunt, & ipsemet eas tollere velit, vicinus autem contradicat, quid iuris.
- 3 Fenestras si quis versus domum, vel etiam fundum vicini habeat per quas in domum vicini ire potest, an cogi possit, ut fenestras ferratas ponat, ut sibi dicta facultas intrandi tollatur.

Quis

Qui s * fecit fenestris suis ferratas apponere protendentes extra murum suum supra solum vicini, quaritur an poterit? Et dicas regulariter, quod non, per l. fin. in fin. ff. de seru. & l. si uerum, §. penult. quod vi aut clam: quia solum vicini debet esse liberum usque ad cælum, ut ibi. sed hoc fallit, quando esset seruitus imposita, vel quando fieret sub stillicidio suo, quatenus stillicidium se protendit, per l. fin. de seru. urb. præd. cum ibi not. facit quod dixi supra de scalis, versic. posset etiam dub. & quod dicam infra de specularibus. Item fallit quando fieret supra solum publicum, quia ita seruatur de consuetudine, per l. an totum, C. de adif. pri.

2 Quid * si aliquis habeat fenestras suas ferratas versus solum vel domum vicini, quæ sic steterunt per 30. vel 40. ann. ipse vult tollere eas, vicinus contradicit, dicens quod non potest de iure, quia sibi est quæsitum ius per dictum tempus, argum. l. omnes, & l. si cur, C. de præscript. 30. ann. Item quia interest sua, nec vicinus vel alius possit per dictas fenestras venire in domum suam, quaritur quid iuris. In hac q. puto sic dici posse. aut est seru. constituta, ut retineantur ferratæ, & non potest eas auferre: aut non est constituta, & tunc aut alius voluit auferre, & fuit impeditus per vicinum, & propter impedimentum, & per contradictionem destitit auferre, & elapsum est tempus sufficiens ad præscribendum istam seruitutem, & idem per l. hac autem iura cum ibi not. & gloss. & Dd. de seru. urb. aut non est transcriptum illud tempus, & tunc licet non sit præscripta seruitus, tamen propter illam destitutionem, & contradictio-nem contradicens est constitutus in quasi possessione illius iuris, reman-

nendi ferratæ. rest. est cum gloss. not. in l. qui luminibus, ff. de seru. urb. præd. & l. 1. C. de seru. & ibi not. per Dd. aut nunquam fuit contradictum: & tunc aut ille vult tollere ferratam in despectum vicini, vel ut noceat vicino principaliter, puta ut possit per illas fenestras visitare domum vicini propter filiam suam, vel pedissequam, vel alia causa simili, & non potest, argum. l. 1. §. denique, de qua plu. & in l. in fundo, de rei vend. & in l. opus, cum gloss. de oper. publ. & pro hoc vide quod not. Cyn. & Dd. in l. altius, C. de seru. In dubio tamen non præsumitur animus nocendi, gloss. est valde not. in l. fluminum, §. fin. in gl. pen. in si. de damn. infect. aut vult tollere ferratas pro aliqua commoditate domus suæ: & potest, licet noceat vicino, ut probatur in d. l. fluminum, §. fin. cum l. sequ. quæ incipit. Proculus.

Sed quid è contra? quidam habet fenestras versus domum vel fundum vicini, per quas potest ire in domum vicini, an possit cogi ut ponat fenestras ferratas, ut tollatur sibi dicta facultas intrandi? Dic breuiter, quod non: quia nemo cogitur in suo laborare, nisi sit imposita seruitus, ut habetur in l. fin. cum l. sequent. de aqua plu. arcend. & quia in re sua quilibet est moderator & arbiter, l. in re man-bata. Cod. man. Eo autem calu quo tenetur habere fenestras ferratas in suo, si reperiuntur fractæ vel ætate consumptæ, an ipse teneatur iterum reficere, & sumptibus suis? Teneo quod sic: per leg. & sic forte, §. etiam, versic. nam in omnibus, si seru. vend. coniuncta, l. cum debere, de seru. urban. præd. ad quod adde quod dixi supra de seru. oneris ferendi, vers. huius autem seru. & supra de stillicidio non auerren. ver. circa istam seruitutem, imo etiam plus

Y 2 dico,

dico, quod etiam si destructæ vel extractæ essent in totum ferratæ de fenestris, sicut sit quandoque per stipendiarios tempore guerræ, & etiam quia domus vel murus, in quo sunt ferratæ, corruerit, an si reficiantur fenestratæ, teneatur refici ferratæ, & dico quod sic, pro quo vide quod dixi supra, de seru. stillicidij auertendi, in 8. quest. Ultimo adde prædictis, quæ dixi supra de stillicidio sine tecto, in 1. q. & supra de penu.

ut sustineatur? dic quod aut muri vndique sunt sui, & in eis potest tigna ponere, & istud non habet dubium, aut muri sunt communes vicino, & tunc aut pro diuiso, aut pro indiuiso. Primo casu potest, quatenus durat pars sua eadem ratione, & non ultra, nisi esset seruitus imposita, per ea quæ statim dicam. Si pro indiuiso, tunc potest imponere, quatenus durat murus, si murus, est ad hoc destinatus, ad hoc vide quod dixi supra, de scalis, versi. quid autem dicendum.

CAPVT LVI.

De Solario.

- 1 Solarium si quispiam edificare velit ad hoc ut sustineatur, in quo loco ipsum affigere debeat.
- 2 Murus quomodo cognoscatur an sit communis, vel non, & an sit communis pro diuiso, vel indiuiso.
- 3 Solarium quod est infixum muro communi vel alieno iure seruitutis, an pavimento vel lateribus cooperiri possit.
- 4 Solarium vnum vel plura seorsum domus habeat, & pars inferior sit vnius, pars vero superior alterius, sicuti Venetiis contingit, si ille qui parrem superiorem habet, non habeat aditum veniendi ad ipsam, nisi per scalas per partem inferiorem, nunquid per illam venire poterit.
- 5 Solarium superius domus alicuius si quispiam habeat, in quo quotidie habitantes currant, vel eius pueri salient, vel pulsent, ita quod existentibus in parte inferiori impedimento sint, quid iuris.

1 Siquis * vult edificare solarium, in quo loco debet ipsum affigere,

Quomodo * autem cognoscatur an murus sit communis vel non, an sit communis pro diuiso vel indiuiso: vide quæ dixi supra de pariete siue muro in 1. & 2. quest. aut murus est alienus, & regulariter non potest: quia in re aliena non est licitum aliquid immittere citra seruitutem, nisi domino volente, ut leg. quemad. §. si protectum, ad l. Aq. de quo vide quæ supra dicta sunt de scalis, versi. videamus nunc de muro communis. Sed prope murum alienum super trabibus vel lignis positus vel requiescentibus in solo suo inferiori bene potest edificare solarium, nec est opus dimittere spatium aliquod etiam vnius pedis: quia non habet hoc casu locum l. fin. fini. reg. & ita vidi sæpe obseruari in solatio & stillicidio: quia possunt prope murum vicini edificari, dummodo ipsum non tangerent, neque super eo requiescant, sed trabibus existentibus in solo, quod nota, quia quotidianum est.

Sed * queritur, an quis possit solarium, quod est infixum muro communi vel alieno iure seruitutis, pavimento vel lateribus cooperire, dic regulariter quod sic. Fallit si propter talem cooperituram nimium grauaretur murus, in quo requiescit solarium: nam tunc non potest, arg. leg. cuius edificium de

de seru.urb. præd. Nam in tali solatio non potest dominus imponere magnum pondus: puta frumenti, vel bladi, quando inutus commode sustinere non posset, quod est notandum contra multos qui habent granaria.

4 Sed * pone, quod vna domus habet vnum solarium vel plura, pars inferior est vnius: pars superior est alterius, sicut Venetiis in multis domibus contingit. ille qui habet partem superiorem, non habet aditum veniendi ad ipsam, nisi per scalas vel partem inferiorem: an per illā poterit venire? Dic quod non: nisi sit imposta seruitus: sed debet facere scalas aliunde: ut probatur in l. via constitui, §. quacunque, de seru. rust. præd. & ibi hoc not. Bal. Flo. Paul. de Castr. & ego plenius dixi supra de seru. itineris sine aditu. ver. not. vnum. alium pulchrum casum ubi omnino videas.

5 Quid * autem si habens solarium superius, in quo quotidie currant, vel eius pueri saltent, vel pulsant, ita quod sint impedimento existenti in parte inferiori. Dic aut hoc fit in despectum & damnum vicini, & non potest, per ea que dixi supra in titul. præcedenti, in 2. q. vide ibi. Aut hoc non fit in despectum seu damnum, sed pro vsu familiaris suæ: & tunc potest, per l. fluminum, §. fin. cum seq. de dam. infect. & pro hoc vide optimum tex. in l. situi, §. Arist. si seru. vend. ubi etiam habetur, quod si proiiceretur aqua in solatio causa scopandi, vel propter calorem, & aliquid de aqua caderet inferius, propter hoc non tenetur, circa quod vide omnino que dixi supra, de seru. proii. in 2. quest. Vltimo adde pro complemento materię quæ dicam infra de mæniano.

CAPVT LVII.

De signo iniuncto.

1 Aedes duæ eadem contignatione contextæ si pluribus legentur, quisque legatarius habebit quatenus pars sua sibi legata duret, nec vnus contra alium agere poterit, vti signa non existant, sicuti testamenti, vel mortis tempore erant.

2 Tignum vnum, vel vna tigni contignatio si vnā domum tegat, & postea inter plures diuidatur, illud tignum sociorum cui libet proprium est, quatenus tigni longitudo versus partem suam se extendit.

3 Tigna immissa debent immissa remanere, tempore quo domus pluribus vel inter viuos, vel in vltima voluntate assignatur, sicut prius ante assignationem vel diuisionem extiterunt.

4 Domos duas vnica contignatione contextas si quispiam habeat, & vnā vendat, aliam autem sibi reseruet, an emptor, venditore inuito, tigna aut camenta retineat poterit, quæ in domo vendita requiescunt.

5 Molendinum in flumine publico si facere velim: an in ripam viā publicæ tigna immittere potero.

SI duæ * aedes eadem contignatione contextæ pluribus legentur, quisque legatarius habebit quatenus pars sua sibi legata duret, nec vnus potest agere contra alium, tigna non sint vti tempore testamenti vel mortis erant, l. binas aedes, de seru. urb. præd.

Ex quo * notandum est, quod si vnū tignum vel vna contignatio tigni

Y 3

tegit

regit vnam domum, & postea diuiditur inter plures: quod illud tignum est proprium cuiuslibet sociorum quatenus longitudo tigni se extendit versus partem suam, *ut d. l. binas ades, & ibi hoc notant Dd.*

3 Item * not. aliud ex prædictis, quod tigna immissa debent remanere immissa tempore quo domus assignatur pluribus, vel inter viuos, vel in vltima voluntate, sicut erant prius ante assignationem vel diuisionem, quibus adde *que dixi supra de claustro, in 3. qu.*

4 Sed * quid si habens duas domos vnica contignatione contextus, vnam vendit, aliam sibi referuat, an emptor poterit inuito venditore retinere tigna aut cœmenta, quæ requiescent in domo vendita? Dic quod non, nisi forte contractus aliter se habeat: *ut l. quod conclauē, de damn. infect.* Vnde sis cautus emptor, ut facias in instrumento emptionis apponi, vel tigna vel cœmenta remaneant, prout nunc sunt, pro seruitute oneris ferendi, ita dicit Angel. in d. l. binas ades, de seruitut. urbanorum prædiorum & in d. l. quod conclauē, secus est, quando domus legaretur alteri, quia semper intelligitur legari cum seruitute oneris ferendi: prout erat tempore testamenti: *per d. l. binas ades, & ita est in hoc differentia inter contractus & vltimas voluntates, secundum Bart. Ang. & Dd. in d. l. quod conclauē.* An autem & quando sit licitum tigna immittere in communi muro, vide omnino Angel. & Doctores in l. inter quos, in princip. in pen. colum in fin. de damn. infect. & plenius per eundem in l. quidam Iberus, in fin. de seruit. urban. prædior. & vide *que plenius dixi supra de seruit. rig. immit.* in 4. quæst. & adde omnino *que dixi supra de pariete siue muro, in pen. quæ vers. occurrit mihi circa præd.*

Sed * quid si volo facere molendinum in flumine publ. an possim tigna immittere in ripam viæ publ. Dicas quod non, nisi volente eo qui habet prope viam fundum, argument. *l. maritus, de acquirend. rerum dom. & pro hoc gloss. Institution. de rer. diuis. Paragrapho riparum, & ita tenet Bartol. in dict. leg. maritus, & in l. quominus, in septima quæstion. de fluminibus, ubi plenius per eum in rub. eodem titulo, cætera, circa istam materiam vide supra de seru. rig. immit. & supra de claustro sen conclauē & porticu, & supra de pariete siue muro, & not. in tit. de tig. iniun. & vide omnino *que dicam in seq. rubrica in princ.**

CAPVT LVIII.

De onere ferendo.

- 1 Tigni immittendi inter seruitutem & oneris ferendi quæ differentia sit.
- 2 Verba, promitto ferre, vel sustinere onera domus tuæ quid importent.
- 3 Seruitus oneris ferendi ad factum competit.
- 4 Seruitus oneris ferendi an personalis actio esse dicatur.
- 5 Murus vicini si seruitutem oneris ferendi debeat, si domus corruat, vel refectione indigeat: & ipse vicinus non vult reficere, sed ei cedere, & mihi relinquere, an possit.
- 6 Murum oneris ferendi casu quo vicinus reficere reneatur, qualiter ista resectio fieri debeat.
- 7 Murum communem si duo habeant, qui onera ad eum communia sustineant, & eorum alter ipsum deponere velit, & melius fundare ac grauiora

graniora pondera super imponere
an altero socio inuito facere possit.
8 Molendinum commune si duo ha-
beant, & unus molas meliores im-
ponere velit, an etiam aliter ad ex-
pensas teneatur.

1 **Q**uæ sit * differentia inter seruitu-
tem tigni immittendi, & oneris
ferendi, dubitari posset. Et dic quod est
in significatione verborum seu ordi-
ne: *ut probatur in l. cum debere colum-
nam, de seruit. urban. præd. iuncta l.
sicuti, in princ. si seru. vend. quod sic de-
claro.*

2 Hac * verba, promitto ferre vel su-
stinere onera domus tuæ: hoc impor-
tant, ut dominus ædium seruientium
seu ipsæ ædes aliquid faciant. habet
enim se in ista oratione domus ser-
uiens per modum agentis: quia ista de-
bet sustinere onera: & agit hunc actum
sustinendi onera: sed in his verbis, quod
liceat tibi immittere tigna, nihil impor-
tat, quod debeat facere domus seruiens,
sed conceditur facultas Domino ædiū
dominātium, *ut probatur in d. l. cum de-
bere coniuncta d. l. sicuti, in princ. secun-
dum Barr. qui ita not. in d. l. sicuti, in
princ. & adde quæ scripsi supra de ser-
uitute oneris ferendi, vers. sed quæro,*
*quis mihi debet seruitutem, plenius de-
claravi quomodo cognoscatur ser-
uitus oneris ferendi, & seruitus tigni
immittendi, & quomodo vna cognos-
catur ab alia.*

3 Et ex his * nota, quod licet aliæ
seruitutes regulariter non competant
ad factum, sed ad patientiam tantum:
*ut l. quoties, §. 1. de seru. tamen aliud est
in ista seruitute oneris ferendi: quia
competit etiam factum, l. & si forte, §.
etiam, si seru. vend. de quo dic. ut dixi
sup. de ser. oner. ferend. ver. huius autem
seruit.*

Ex quo * not. aliud, quod licet eo
casu quo alicui incumbit onus feren-
di non dicatur seruitus, sed potius
obligatio personalis, *l. si seruitus, §. fu-
turo, & ibi not. de seru. urban. præd. &
habetur in l. fin. §. fin. ff. de con. empr.*
tamen hoc fallit in seruitute oneris
ferendi, *ut d. §. etiam, & ibi hoc not.*
Flor. De hac seruitute oneris feren-
di, non videtur fieri mentio, nisi in præ-
dio urban. *l. cum debere columnam,*
ff. de seruit. urban. secundum Flor. in
d. §. etiam. Sed tu dic, quod potest
esse in prædio rustico, *ut dixi supra
de seruit. oneris ferendi, in princip. dic
ut ibi.*

Circa istam * seruitutem oneris
ferendi, pone murus vicini debet
seruitutem oneris ferendi & sustinen-
di onera domus, si corrui, vel refe-
ctione indiget, vicinus tenetur onera
reficere, non ego, *ut d. §. etiam, &
dixi supra, de seruit. oneris ferendi,*
vers. sed nunquid ille. Quid si vici-
nus non vult reficere, sed ei cedere &
mihi relinquere, an possit: Et dicas
quod sic: quia ista est obligatio in
rem, non in personam, *totus est not.*
in l. & si forte, §. Labeo, si seru. vend.
quod facit ad not. per Barr. & Dd.
in l. is cum quo, de aqua plu. arcend.
& per Flor. in d. §. etiam, & per gloss.
*in cap. quæ in ecclesiarum, extra. de con-
stit.*

Quæro * etiam, casu quo vicinus
tenetur reficere murum oneris feren-
di qualiter debeat fieri ista refectio:
*vide textus & quod ibi not. in d. leg. &
si forte, §. modus.* & adde, quod pa-
rietem proprium quis meliorem,
quam in seruitute impositus est, facere
potest, non deteriore: quia tunc te-
netur actione confessoria, vel prohi-
beri potest, de nou. ope. nun. *per d.*
*l. & si forte, §. fin. cum sequ. ubi etiam
ponitur*

ponitur quis sit euentus harum actionum.

7 Item * quæro, duo habent murum communem, qui sustinet onera communia, puta ædium suarum: alter eorum vult eum deponere, & melius fundare, vel alio modo ipsum fortiores facere, fortè vt possit ibi arcum suum volta lapideæ fundare, vel fortè grauiora pondera superimponere quam consuevit, quæ secundum sui primam formam superimponi tunc non possent: quæritur, an possit inuito altero socio, & dicas quod non, *tex. est.* & ibi hoc not. *Dd. in l. parietem, de seruit. urb. prædio.* nisi paries esset ad istum vsum destinatus, vel nisi hoc esset actum, vel nisi indigeat tali refectione: & ex his modis potest intelligi, *l. si communes ædes, communi diui.* & ibi hoc not. & habetur per *Batt. in l. in parietis communis, & in l. damni, §. cum parietem, de dam. infect.* & per *Cyn. & Dd. in l. si ut proponas, Cod. de ædific. priuat.* Et per *d. l. parietem, secundum Bald.* & *Dd.* ibi fuit determinata ista quæstio.

8 Quod * si vnus ex habentibus commune molendinum vult imponere molas meliores, & alter sociorum non vult teneri ad illas expensas, quod non teneatur, quia melior est conditio prohibentis: *l. Sabinus communi diuid.* Nec obstat *l. cum duobus, §. idem respondit, socius qui cessantis, pro socio,* per quam quidam dicebant contrarium: quia ibi res erat aliter peritura, non facta ibi expensa: hic secus, & eodem modo debet responderi, *ad l. si ut proponis, Cod. de ædificat. priuat.* An autem actio quæ competit pro illa seruitute oneris ferendi, si ædes plurimum dominorum sint, competat in solidum: Dicas quod sic, *vt d. l. & si forte, §. plurimum, ubi vide.* Item in hac actione veniunt fructus, id est, cōmodum, quod haberet, si

onera ædium eius vicinus sustineret: *vt text. est in d. l. & si forte, §. pen.* Cætera circa istam materiam vide supra, de seruit. oneris ferendi.

CAPVT LXI.

De Refectione.

- 1 Reficere quid proprie sit.
- 2 Rem propriam an quis reficere teneatur.
- 3 Conuersantibus per viam publicam ubi est domus ruinosa, per quod remedium succurratur.
- 4 Domus diruta, si deformitatem in ciuitate pariat, quod remedium contra Dominum intentandum est.
- 5 Domus vel res quando aliena fuerit, an & quomodo & per quem refici debeat.
- 6 Idoneitas intelligitur, quando in extremo non peccat: quoniam nullum extremum laudabile est.
- 7 Actio quæ competit socio reficere volenti in casu permissio contra alium socium prohibentem.
- 8 Sociorum vnus si suo sumptu adificium commune iure societatis seu communiorū reficiat ad usum, ad quem paratum, seu destinatum erat, verbi causa domum ruinosam, aut molendinum in flumine, aut parietem communem, an contra illum, qui recusauit, agere poterit.
- 9 Dominium partis alicuius rei, quæ refectione indiget, an in reficientem ipso iure transeat, vel requiratur sententia & nunquid transeat etiam possessio.
- 10 Socius alicuius rei, qui rem reficit, an suo vel communi nomine reficisse.

- cisse dicatur.
- 11 *Parietem communem si unus ex sociis reficere velit alter vero timeat, ne ex ea refectioe sibi damnum imminuat, qualiter sibi succurratur.*
 - 12 *Parietis refectio oneris ferendi seruitutem debentis, ad quem spectat.*
 - 13 *Si quidam nobilis promiserit comitatus cuidam reficere pontem: qui pons tunc parvus erat, & postea in tantum aqua creuit, quod pontem crescere necesse fuit, qualiter iste nobilis teneatur.*
 - 14 *Paries alienus si per medium pedem in alterius domum inclinauerit, an contra eum agi possit, ut ipsum erigat & reficiat.*
 - 15 *Rem usufructuariam reficiendi onus, ad quem spectat.*
 - 16 *Rei usufructuaria refectio ad quem spectat.*
 - 17 *Fundus si locatus est, vel etiam domus, refectioe impensa ad quem spectat.*
 - 18 *Emphyteuta, libellarius, seu feudatarius, an fundum, vel quid aliud reficere teneatur: ubi etiam quid de re dotali num. 19.*
 - 20 *Fructus vel redditus alicuius fundi, vel domus si legetur, refectio ipsa ad quem spectabit.*
 - 21 *Ecclesia & clerici an teneantur ad reparationem murorum, seu refectioem fortiorum civitatis, & pontium, & viarum, & portarum, & aqueductuum.*
 - 22 *Ecclesiam parochialem an laici parochiani teneantur reficere, an vero clerici.*
 - 23 *Ecclesia adificatione si ius patronatus acquiratur: an etiam ex refectioe, vel reparatione quaratur.*
 - 24 *Tutor an pupilli adificia collapsa, & deformata reficere poterit.*

- 25 *Refectio rei seruitutem debentis ad quem spectat.*
- 26 *Opus novum an nunciari possit adificium vel cloacam reficienti.*
- 27 *Domus refectio an pia causa dicatur.*

Quia in materia seruitutum pluries occurrit de refectioe, & maxime in seruitute oneris ferendi, ideo de eo aliqua vtilia videamus.

Et primo, quid sit reficere. Dic, reficere est rem ad pristinum statum reducere: hoc est, ne quis dilatat aut producat, aut exaggeret, ut est *tex in l. 3. §. reficere, de itin. actuque priuat.*

Secundo, nunquid aliquis compellatur rem propriam reficere? dic, aut quæritur de domo seu re sua, aut aliena, aut de communi. Primo casu aut domus est destructa prorsus vsque ad aream: & tunc non compellitur eam reficere, quia de nouo quis non compellitur ad reedificandum, ut *l. singularium, C. de adif. pri. & ibi hoc not. gloss. & in l. ad curatoris, de damn. infect.* Ista enim videtur esse noua constructio, non refectio *l. 1. §. si quis adificium de nou. ope. nun. & l. inter stipul. §. sacram. de verb. oblig.* Fallit in curialibus, ut *d. l. singularium*, fallit secundo, quando per statutum vel conuentionem id esset cautum. Fallit tertio, quando esset imposita seruitus oneris ferendi in domo destructa: quia tunc cogetur eam reedificare dominus suis sumptibus ad hoc, ut possit onera sustinere, *l. emm debere columnam, de seru. urb. præd.* Aut domus non est in totum destructa, quia non est diruta vsque ad aream: & tunc siue sit vnus, siue plurium, debet refici. Et potest dominus cogi per procuratorem seu administratorem, rei publicæ, ut reficiat, & in quantum non sit potens, sumptu publico refici debet, *text. est not. in d. l. ad curatoris, & ibi per gl.*

Z.

& Dd. & habetur in l. si praeses, ff. de off. praesid.

3 Ex quo not. * quod licet conuertantibus per viam publicam, vbi est domus ruinosa, ventum habens, non succurratur per remedium cautionis damni infecti. quia non rimetur damnum in rem, sed in personas, vt l. qui binas, & l. qui damni. de damni infecti. in fin. tamen subuenitur alio remedio: quia possunt iudicis officium implorare, vt aut rem in totum deponant, aut reficiant, vt transeuntibus damnum dari non possit, & ita sentit gloss. in d. l. ad curatoris. & ibi hoc not. Angel. & ita alias, dum essem iudex procuratoris communis Veronae, coegi, quendam ad reficiendum domum suam ruinofam, quae transeuntibus minabatur ruinam.

4 Item * ex hoc not. aliud, quod quando domus est diruta, & deformitas perducitur in ciuitatem, si dominus ad refectionem est potens, potest compelli vt reficiat, & hoc spectat ad officium curatoris. & in quantum ille non sit potens, dictus curator sumptu publico illam reficiat: seu reficere poterit, & nisi intra tempus à iudice assignatum reficiatur, cum vsuris eam reipub. detrahare poterit pro iura dicti sumptus, & vsurarum, vt est text. not. in d. l. vbi Ang. & Dd. de damni infecti. Potest etiam dominus, si non habet unde reficiat, cogi ad vendendum alteri, qui sit potens ad reficiendum, & si eam iusto pretio vendere non posset, non cogitur ad vendendum, sed licite poterit à repub. petere tantum, quantum sufficiat ad reparationem domus, dictum est singulare aureum Spec. in tit. de satisf. §. hoc quoque qui alleg. in ar. l. leg. in prin. ad Syl. & l. 3. §. si. C. de seru. qui pro pre. lib. accep. quod dictum Spec. sequitur Iudo. Ro. 331. not. quod

inci. not. quod in pluribus locis tibi faciet honorem.

Secundo casu * principali, quando res vel domus est aliena in totum, an cogatur reficere? Et regulariter dicas, quod non. Fallit quando de hoc esset facta promissio. Fallit secundo, in casu not. l. sicuti. si seru. vend. in pr. de quo dixi supra de seru. oneris ferendi, versic. quomodo autem paries vel colum.

Tercio casu principali, quando domus seu res est communis plurium dominorum: & tunc subdistingue. Aut nullus vult edificare aut reficere, & nullus compellitur, nisi quando timetur damnum transeuntibus, vel quando inducit deformitatem ciuitati: quia sicut vnus Dominus cogi potest, ita & plures, per d. l. ad curatoris. de damno infecti. & supra dixi in primo casu princ. Aut vterque vult reficere, & tunc aut concordant in refectione, & non est dubium: aut discordant in modo reficiendi: tunc aut vult vnus reficere in maiori quantitate quam prius esset alter in eodem statu: & iste vltimus praefertur. istud est proprie reficere, l. 3. §. reficere. de iun. actusque priuat. & pro hoc vide quae dixi supra titu. proxim. versicul. & per praedictam parietem. Aut quilibet vult reficere iuxta priorem formam diuersis tamen modis idonee, leg. in reficiendo. & ibi hoc not. Dyn. Barto. & Doct. de damni infecti. & Ange. in d. l. quidam Iberus. in princ. in 3. colum. versic. restat videre de seru. urb. praed.

Vbi * dicit, quod idoneitas debet intelligi, quando non peccat in extremo: quia nullum extremum est laudabile, secundum Philo. & probatur in d. l. in reficiendo cum gl. Aut vnus tantum vult reficere, alter vero non: & tunc ille qui vult reficere, vult reducere in meliorem

melio rem statum rem quam prius esset: sed non est necessarium, puta quia est molendinum habens binas molas, & vult imponere meliores, & alter non cogitur, *l. parietem, de seru. urb. præd.* & ibi hoc not. *Dd.* & tunc procedit illa regula, quod in re communi melior est conditio prohibentis, *l. Sabinus communi diuid.* & dixi in præcedenti tit. ante fin. Aut vult vnus tantum reedificare rem communem reducendo ad pristinam formam: & tunc aut vult in re communi reedificare iure seruitutis, & non potest, *d. l. parietem*, aut vult ædificare communis: & tunc aut vult facere id ad quod erat parata res seu destinata, & potest inuito socio, *l. cum duobus, §. idem respondendum, & §. idem Mela. pro socio, & l. in tantum, §. in commune, de rer. diuis.* & *l. si communes ades, & ibi not. communi diui.* aut res non est ad hoc destinata, & tunc aut est hoc actum, & potest, aut non est actum, & tunc aut non interest alterius socij prohibere, & potest eo inuito reficere, *l. fistulam, §. pen. & fin. de seru. urban. præd.* & *l. quidam Iberus, Paragrapho fin. eod. tituli.* Aut interest alterius socij, & tunc est melior conditio prohibentis, & ita loquitur *d. l. Sabinus, communi diuid.* & *d. l. parietem*, & ita tenet Cyn. in *d. l. si ut proponis, Cod. de adif. pri.* & pro hoc habes expeditum perfectio istius articuli.

7. Terrio * quarto, quæ actio comperat socio reficere volenti in casu permisso, contra alium socium prohibentem. Dic aut res est communis inter plures hæredes, & agi poterit iudicio fam.erc. *l. 1. & per totum, ff. fam.erc.* aut inter non hæredes, & tunc non iure societatis, & comperit iudicium communi diui. vel uti poss. *l. si quis communes ades, communi diu.* aut est communis

iure societatis ad hoc principaliter ordinata, & tunc potest agi pro societate, *text. est cum gl. in §. inter quos, Instit. de oblig. qua ex qua contra & not. Ang. in d. l. quidam Iberus in prin. 2. col.*

8. Quarto * quaeritur, nunquid si vnus sociorum suorum suo sumptu reficit ædificium commune iure societatis seu communionis ad vsum, ad quem paratum seu destinatum erat, puta domum ruinofam, aut molendinum in flumine, aut parietem communem, an poterit agere contra illum qui recusauit? Dic, aut suo nomine, aut nomine communi, aut dubitatur quo nomine, primo casu recuperat, *l. si is, C. de adif. pri.* secundo casu, quando reficit nomine communi, & res est communis iure societatis, & socius fuit requisitus, contumax imponendo expensam, & tunc habet tria remedia. Primum, quod reficiens vsque ad quatuor menses sumptus repetere potest cum vsuris centesimis. Secundum, quod elapsis dictis quatuor mensibus, reficiens consequitur rem refectionem iure dominij. Tertiū, quod si non vult consequi iure dominij, potest repetere omnes sumptus & interesse, *casus est not. in l. cū duobus, §. idem respondit socius qui ff. pro socio, & in d. l. si ut proponis, C. de adif. priuat.* & est vero simile, quod propter societatem & contumaciam non audiat volens cedere rei, alias esset secus, *l. cum usufruct. de usufru. secundum Ang. in d. l. quidam Iberus, in princ. ad quod adde, quæ dixi in tituli. præc. vers. circa istam seruientem.* Et not. quod propter secundum remedium, quod est singulare: videlicet, quando res communis indiget refectione, puta domus vel molendinum: & vnus sociorum ab altero requisitus non exposuit sumptus pro parte sua, si alter socius reficit in totū de suo, & post refectionem

nem requirit socium, quod restituat sibi sumptus pro sua parte, quod si stat per quatuor menses à die refectiois factæ per alium socium, & non restituat pro parte sua, dominium totius transit pro refectioe, text. est elegans in d.l. si ut proponis & in d. §. idem respondit, socius qui cessantis, quod perpetuo tene menti.

- 9 Et * nunquid dominium transeat ipso iure, vel requiratur sententia, nunquid transeat etiam possessio, vide per gl. & Dd. in d. §. idem respon. Aut contumax non fuit contumax in reficiendo: & tunc solum agitur ad sumptus, ut l. socius. §. si testum. ff. pro soc. & ita tenet Ang. in d. l. quidam Iberus. in princ. aut res est communis, non tamen iure societatis: sicut contingit in duobus communiter rem ementibus, aut duobus legatariis, vel hæredibus eiusdem rei, vel alio modo in coniunctione incidentibus: & unus istorum reficit rem communem suo sumptu proprio: & tunc aut alter socius fuit contumax: & habent locum duo prima remedia, scilicet perceptio sumptuum cum usuris, & adiudicatio domini contra contumacem, qui noluit in sumptu conferre. Sed tertium non habebit locum, scilicet ut possit agere præcise, ut refundantur sumptus cum omni interesse, text. est in d. l. si ut proponis. aut alter socius non fuit contumax: quia non fuit requisitus & hoc casu conveniri non potest, nisi tantummodo pro restitutione fructuum, d. l. si ut proponis & not. in d. §. idem resp. & Angel. in l. quidam Iberus.

- 10 Tertio * casu principali, quando dubitatur quo nomine socius refecerit, an suo, an communi. Dic, quod in dubio videtur refecisse nomine communi, leg. merito ff. pro

soc. quia hoc est sibi licitum, contrarium est illicitum, leg. si is Cod. de edif. prin. Item quia faciens nomine proprio, intelligitur donare sumptus: donatio vero in dubio non præsumitur, leg. cum de indebito. de prob. ita tenet Ang. in d. l. quidam Iberus. in princip. in 3. col.

Quarto * quæritur, quid si unus ex sociis vult reficere parietem communem: alter vero timet ne sibi damnum imminuat ex ea refectioe, qualiter sibi succurratur, vide plene per Barro. & Dd. in l. damni infecti. §. cum parietem. de damn. infecti. & plenissime Ange. in l. inter quos. & in l. in pariete. eo. tit. & per Ioan. Pe. de Papiis, in vlti. li. in gl. antepen.

Quinto * quæritur, ad quem spectat refectio parietis debentis servitutem oneris ferendi? dic ad eum, qui debet servitutem, & non solum de pariete existente tempore servitutis, sed etiam de surrogato, l. cum debere col. de serv. urb. præd. & vide quæ dixi supra de serv. oneris ferendi, vide l. sicuti in pr. si serv. vend.

Sexto * quæritur quidam nobilis, 13; promissit cuidam comitatensi reficere pontem: tunc pons erat parvus, postea crevit aqua, quod oportet crescere pontem, qualiter iste nobilis teneatur? Istam q. disputavit Fran. Accurs. Bald. eam sic decidit in l. non modus. Cod. de serv. aut augmentatum est onus refectiois intrinseca circa eandem latitudinem pontis: ut quia aqua perfodiens hoc facit, ut necessaria sit maior impensa solito: & tunc pertinet ad nobilem, quia est augmentatio intrinseca aut est augmentatio extrinseca in maiori latitudine pontis: & tunc eatenus ad nobilem non pertinet: quia tempus contractus inspicitur, d. al. non modus & l. 3. &

¶ *l. Rutilia Polla. de contrah. empr. & l. damni §. si is qui. de damn. infe. & l. hac iure §. si aqua. de acq. quot. & assi. & de rinis. l. 1. §. pen. de verbor. oblig. l. quicquid astringenda. eo. titul. per quas leges Franc. Accur. determinauit, per illam promissionem nobilem non teneri.*

14 Septimo * quæritur, si paries alienus per medium pedem inclinauerit in domum alterius, an possit contra eum agi, vt ipsum erigat & reficiat: dic quod sic, *text. est not. in leg. si cum meus. in final. & in leg. si quomodo. in princip. si seruit. vend. & ita tenet Ioan. Per. de Papiæ. in suo ult. lib. in glo. antepen. ad fin. quod not. pro turti, quæ Bononiæ pendet supra turtim Ascellorum.*

15 Octauo quæritur, * ad quem spectat onus reficiendi rem usufructuariam? dic, aut quæritur de cura & sollicitudine refectionis: & ista simpliciter pertinet ad usufructuarium, *leg. 1. in final. usufr. quemadmo. cane. & l. inter usufr. & l. 1. §. final. de nou. ope. nun. & not. Bart. quem omnino vide in l. cotem ferro. §. qui maximos. in pen. col. in final. de Public. Aut quæritur de impensa: & tunc aut est magna, & pertinet ad proprietarium, aut est parua, & spectat ad usufructuarium, *l. hætenus & ibi not. de usufructu. & leg. eum ad quem. & ibi per gloss. & Dd. Codic. de usufruct. & leg. damni infect. & ibi not. per gloss. & illa est communis opin. An autem sit facienda differentia, an usufructuarius habeat vsumfructum ex causa lucratua, vel onerosa? & Flo. in leg. hætenus 7. ff. de usufr. videtur dicere, quod sit facienda differentia: videlicet quod habens ex onerosa, non teneatur etiam ad modicam, *per d. l. si quis dominum. & l. si quis fundum.***

ff. locat. de qua dic vt infra dicam, in 13. quest. Et quando esset tanta impensa, vt æquiualeat receptioni fructuum, non teneatur usufructuarius, quia ego reputo eam magnam impensam, argum. l. qui concubinam, §. qui hortos. de leg. 3. & per ea quæ not. Bart. in leg. his verbis. §. idem testator. eod. tit.

Nono quæritur, * ad quem spectat resectio rei usufructuaria: dic vt per tex. not. & quod ibi no. in *l. si domus de usu & hab. vbi fit alia distinctio, quam in usufructuario.*

Decimo * quæritur, si locatus est fundus vel domus, ad quem spectat refectionis impensa? dic ad dominum locantem, non autem ad conductorem, *l. si merces; §. si vis maior. ff. loc. & l. ex conducto. in princip. eod. titul. & vide rexi: cum gloss. in d. l. si merces. §. conductor. & in sum. & ibi per Pet. Cyn. & Dd. Cod. de pign. & ideo sic statutum dicit, quod quilibet ante domum teneatur scopare, scholares vel alij domum conducentes non tenebuntur, quia non possident, *l. non solet. ff. loc. & si soluerent, possunt imputare locatori pro pensione, vel repetere actione ex eo contractu, & si non soluerent, possent occupare domum, leg. ediles ff. de via publica. secundum Pet. Cyn. & Docto. in d. l. in summa. & idem tenet Rosted. in libello. de offic. in. ne quid fiat in via public. in final. & idem tenet Alber. de Ros. secundum Odofied. in suo opere statutorum, in prima parte, quest. 135. & Flor. in leg. si pendente §. si quid cloacar. ff. de usufr. & vide Paul. de Castr. in d. leg. ex conducto, in princip. ff. loca. & Bald. in leg. ob causam, ff. de act. & oblig. & intellige prædicta quando conductores cogi possunt ad refectionem vel purgationem viæ, expensis tamen pensionis**

honis, *ut d. l. adiles.* item intellige, si quis gratis habitet, si purgatio est talis, quod pertineat ad utilitatem momentaneam, secus si ad perpetuam, *l. 4 §. 1. de impen. secundum Bart. qui ita not. in l. adiles.* Item adde, quod viam destructam quis reparare seu reficere tenetur, quatenus protenditur latitudo suae domus, *secundum Ang. in l. fin. per illum text. C. de adif. priuat.*

¹⁸ Undecimo quaeritur, * quid in emphyteuta seu libellario, seu feudatario? Dic cum isti possideant, & habeant utile dominium, *l. 1. §. qui in perpetuum ff. si ager vestig. vel emph. pet. & cap. 1. rei autem. in titul. de re alie. facit.* impensa refectionis spectat ad eos, non autem ad dominum, *ut probatur in leg. 2. Codic. de iure emph. & ibi hoc not. per Alber. de Ros. & per eundem in suo opere statutorum. in 1. parte, quest. 136.* & ideo in instrumentis inuestiturae solet communiter dici, quod dominus ~~est~~ ad meliorandum, &c. & idem est dicendum in superficiario eadem ratione, *per l. superficiario, cum sequ. de rei vend.*

¹⁹ Quid autem * in re dotali? dic *ut in tot. titul. de impen. & maxime in l. 3. §. 1. & l. quod dicitur, eod. titul. & in l. diuortio. §. impendia, cum seq. sol. matr.*

²⁰ Duodecimo quaeritur, * quid si legantur fructus vel redditus alicuius fundi vel domus, ad quem spectabit resectio? In hoc debet considerari. Aut intelligitur legatus ususfructus proprie, & tunc dic *ut dixi supra in 9. quest.* Aut non censetur legatus ususfructus, & tunc spectat resectio ad heredem, *istud probatur in l. fund. Trebatiani. de usufr. leg. quomodo autem cognoscatur, an intelligitur tunc legatus usufr. vel non, vide gl.*

ord. in l. si quis ita. & quod ibi not. per Dd. ff. de usufr. & in l. per seruum §. 1. de usu & hab. & in l. idemque usufr. quem adm. cap.

Decimotertio * quaeritur, an ecclesia & clerici teneantur ad reparationem murorum, seu refectionem fortaliciorum civitatis, & pontium, & viarum, & portarum, & aqueductus, & similibus? Et dicas quod sic, *ut l. ad portus, C. de oper. publ. & ita tenet Azo. in sum. Cod. de oper. publ. in pr. & Bald. in tit. de pac. Const. in 9. colum. de quo vide per gl. quazaliter dicit, & ibi per Bartol. & omnes Dd. in l. ad instructionem. Cod. de sacros. eccles. & per Bald. in l. qui pendentes de usufr. in apostillis, & per arch. 16. q. 1. iuxta. & per Ant. de Butr. & Dd. in c. non minus, de immu. eccl. & per Io. Pet. de Papia, in 1. libello, in gloss. in ver. iure domini vel quasi. in ult. colu. qui etiam tenet quod sic.*

Decimoquarto quaeritur, * an ecclesiae parochiales teneantur reficere laici parochiani, an vero clerici, *ut io. q. 1. discernimus, & not. gloss. 12. q. 11. quatuor. & ibi per Archid. & vide omnino gl. 16. q. 1. simonachus & Innoc. & omnes Dd. & gl. in c. de his, de eccl. adif. & per Alb. de Ros. in l. ad instructionem, de sacros. eccles.*

Decimoquinto * quaeritur, ex adificatione ecclesiae acquiratur ius patronatus: *ut in c. nobis, de iure parr. nunquid ex refectione vel reparatione etiam quaeratur? vide per hoc gl. in d. c. quoniam, & ibi per omnes Dd. & per aliam gloss. magnam de consec. dist. 1. de fabrica.*

Decimosexto * quaeritur an tutor possit aedificia pupilli collapsa deformata reficere? Et dic, quod sic, *ut probatur in l. lex qua tutores. C. de adm. tut. & ibi hoc not. Sal.*

Decimo

25 Decimosextimo * quæritur, ad quem spectet resectio rei debentis seruitutem: Dic vt habetur, in l. loci corpus. §. si quis mihi. si seru. vend. & in l. & si forte §. etiam eod. tit. & in l. resectionis. ff. communia præd. & in l. inter. si seru. vend. in l. 1. in fin. de aqua plu. arc. & vide quæ dixi supra de seruitute oneris ferendi. vers. sed nunquid ille. & quod supra dixi in pr. huius libri in 9. quest. princ.

26 Decimooctauo * quæritur, an possit nunciari nouum opus rescienti ædificium vel cloacam: Dic regulariter quod non, leg. 1. §. si quis ædificium & l. de pupillo. §. si quis riuos. de nou. oper. nunc.

27 Decimonono * & vltimo quæritur an resectio domus debeat pia causa: dicas vt est casus singularis, in l. si quis pro redemptione. §. fin. de do. ex quo not. quod fideicommissarij, seu executores testamentorum pro relictis ad pias causas possunt dispensare pro resectione alicuius domus combustæ vel rui-nosæ: quod intellige quando dominus domus esset pauper: secus si esset diues, per not. in l. illud. C. de sacros. eccl.

ADDITIO.

23 Administ. Vtrum administrator teneatur de mala administratione satisfacere? Responde secundum Innoc. in c. presentium. de pignor. quod sic, & ille cuius est administrator, habet actionem negot. gest. contra eum qui male administravit: ff. de negot. gest. leg. 3. §. vltim. 12. quest. 2. si qua de rebus. & c. si quis qualibet conditione. Vnde aduerte, quod teneatur administrator secundum gloss. in leg. cum ostendimus ff. de fideiuss. tut. de dolo, vt ibi. & lata culpa: vt l. curatoris, C. de negot. gest. & etiam leui,

vt l. quicquid, C. de arb. tut. Per quantum tempus intelligatur administratio, si non fuit limitatum, vide Corn. 2. vol. conf. 3. & in 3. volum. conf. 196. & vide per Alex. 1. volum. conf. 22. in 2. col. vers. attento.

CAPVT LX.

De Ponticello.

1 Ponticellos seu pontes super domibus priuatorum appensos, & pendentes super viam vel solum publicum, an de iure communi quis tenere possit.

2 Stillicidij per adificationem super solum publicum, illius soli dominus aliquis non efficitur.

3 Ponticellum adificare super solum publicum ex concessione facta à principe. vel senatu, aut ex gubernatione ciuitatis. vel ex consuetudine, vel ex forma statuti si licitum sit, & quis in dictis casibus velit adificare pontes ita latos & longos, quod inferatur damnum, vel incommodum & impedimentum vicinis, seu transcurrentibus cum plaustris, & animalibus oneratis, qui commode pertransire non possunt, an huiusmodi ponticellos adificare possit.

4 Generalis concessio semper intelligitur, quod sine damno & alterius incommodo fiat.

5 Adificandi licentia in loco publica sine incommodo & damno alterius concessa intelligitur, nisi expresse dicatur, etiam cum alterius damno & incommodo.

6 Incommodum maximum, vel magnum, vel paruum, iudicis arbitrio dicitur.

7 Consuetudo

- 7 *Consuetudo vel statutum si dictauerit, quod ponticelli super viam publicam fieri possint, & duo sint, unus ex una parte strata, & alius ex alia, an eorum quilibet cum ponticelli ad strata medietatem se extendere poterit.*
- 8 *Promiserim si tibi dare viam ad fundum tuum per fundum meum, an supra viam pontem facere poterero.*
- 9 *Ponticelli super solum commune per unum ex sociis an edificari possint.*
- 10 *Domum unam si ab utraque parte via habeam, & pontem supra solum publicum: vel etiam supra priuatum, vel communem in casu permissio, an si unam domum de domibus meis vendam, videar pontem vendere, qui in alia domo requiescit.*

Consueuerunt * in multis ciuitatibus & locis ponticelli seu pontes appendi super domibus priuatorum pendentes super viam publicam vel solum publicum, nunquid de iure quis eos tenere possit, vel de nouo fabricare: & dicendum est, quod non regulariter, vt l. 2. §. tractatum, & ibi gloss. ne quid in loco publ. & in l. fin. ne quid in flum. publ. in princip. & ibi Flor. de seruit. & in l. qui sellam, §. in rusticis, & ibi hoc not. etiam Flor. de seru. urb. prad. nisi consuetudo esset in contrarium: vt l. an in totum, Cod. de adif. priuat. vel nisi concessum à principe, vel senatu, vel administratore ciuitatis potestatem habente, l. 2. §. merito, & Paragrapho si quis à principe, ne quid in loco publ. & in eadem l. in princip. & ibi per glo. & in l. prohibere, §. plane, & ibi per Bart. quod vians clam, vel nisi esset permissum à

statuto, vt d. §. plan. ibi, si vero lex municipalis, vel nisi esset praescriptum, scilicet per tantum tempus, quod non extet memoria in contrarium: quia tale tempus habet vim concessionis & priuilegij, vt in c. super quibusdam, §. praeterea, de ver. sig. in fin. & in c. 1. in fin. de praescri. in 6. vel nisi essent facti patiente vicino, & nemine contradicente, nec praetore prohibente: quia tunc non deberent demoliri, ne vrbs deformatur ruinis, l. 2. §. si quis nemine prohibente, ne quid in loco public. & l. fin. eod. tit. & not. per gl. in l. maniana, C. de adif. priu. vel nisi essent ponticelli sub stillicidio domus, quatenus stillicidia se protendunt, eo tamen casu, quo solum, quod est sub stillicidio, sit eius, cuius est stillicidium siue domus, quod quando sit, vide quae plene dixi si pra. de seru. stillicidij auertendi, in 9 q. & adde praedictis quae dixi supra de seru. protegendi, in 4. q. & sup. de still. siue refo. Circa tamen praedicta aliter considerando potest ita distinguui: quandoque ponticellus transgreditur viam, quia forte vnus habet duas domos: & in medio earum est via publica, an sit licitum eum habere potestem, per quem itur de vna domo ad aliam: vel etiam vt quandoque vidi, per talem pontem, non potest iri de domo in aliam: tamen transcendit totam viam, & requiescit in alia domo ultra viam & solum publicum: & his casibus non licet habere, vt est text. in d. l. 2. §. tractatum, & ibi gl. & Bart. ne ne quid in loco publ. & est text. apertus in l. fin. eod. tit. not. Bart. in l. quominus in 13. qu. de flum. & in l. si duo. §. Labeo per illum text. vti possid. & Bald. in l. item lapillis in 5. colum. versic. dicto de occupat. de rer. diuis. & not. dominus, Do. de sancto Ge. in c. cum ex eo. de excess. pralat. lib. 6. & dixi supra de seru. tute protegendi, in 4. quae si, nisi consuetudo,

gendi in 4. quæst. nisi consuetudo, vel statutum, vel princeps, aut senatus, aut præscripto hoc permitteret, per ea quæ supra dicta sunt. Quandoque ponticellus non transcendit totam viam sed pendet super via, vel solo communi: quandoque nullum est desuper stillicidium, & idem eadem ratione, quia est super communi. Quandoque stillicidium desuper, & tunc aut ponticellus se extendit ultra stillicidium: & idem eadem ratione. Aut ponticellus non se extendit ultra stillicidium: sed in tantum, vel minus, & tunc videtur quod possit licitè fieri, & tene-ri, per l. fin. §. de seruit. urb. præd. intelligendo, quod lex illa locum habeat, etiam quando solum, quod est sub stillicidio sit publicum.

² In dubio tamen * ego tenco contrarium, videlicet quod per ædificationem stillicidij super solum publicum ædificans non efficiatur Dominus illius soli, ut dixi supra de seruitute stillicidij auertendi. Sed horticellus, & sim. ex quibus non timetur damnum transeuntibus, bene possunt apponi, etiam supra solum publicum, de quo dic, ut dixi supra de seruit. protegend. maxime in 5. q. & prædicta procedunt, nisi per statutum esset aliter permillum, vel de consuetudine aliter seruaretur: per d. l. an in totum. C. de adif. priuat. vel nisi hoc esset permillum à principe, vel superiore, aut præscriptum, ut supra dixi. Quandoque ponticellus ædificatur non super solo, vel via communi, sed super solo alieno priuato, vel cõmuni cum vno priuato: & tunc subdistingue in omnibus, & per omnia, ut supra dictum est, quando ædificatur in solo publ. excepto quia si habet stillicidium, quatenus se protendit, potest ponticellum fabricare, per ea quæ habentur in l. fin. §. fin. de

seruit. urb. præd. de quo vide plene quæ dixi supra de seruitute stillicidij auertendi, in 9. quæst. supra de seruit. proteg. in 2. quæst. vide quæ dicam infra de necessario, & camino.

Circa * prædicta dubitari potest, ³ quid si est licitum ædificare ponticellum supra solum publicum ex concessione facta à principe, vel senatu, aut ex gubernatione ciuitatis, vel ex consuetudine, vel forma-statuti, & quis vult ædificare dictis casibus ponticellos ita latos, & longos, quod inferunt damnum, vel incommodum, & impedimentum vicinis transeuntibus cum plaustris, & animalibus oneratis, qui non possunt commodè pertransire, vel etiam aliter, an possit huiusmodi ponticellos ædificare? Puto quod sit ita distinguendum: aut ex forma statuti vel concessionis, aut consuetudinis, non est data certa forma ponticellos faciendi: & tunc sine dubio non potest, quia huiusmodi concessiones in dubio intelliguntur sine damno, & incommodo alicuius: ut est text. ad hoc not. in l. 2. merito. §. si quis à principe, nequid in loc. publ. & ibi glo. allegat ad hoc multa iura, & probatur in c. quamuis in fi. & ibi not. per glo. Arc. & Dd. de rescript. in 6. & in c. de bis, & ibi etiam glo. extr. de priui. cum similib. & hoc casu tales ponticelli, & similia ædificia quæ obstant vsui publico, debent deponi, ut est text. in dicta l. 2. §. si quis nomine prohibentis. Aut est data certa forma ædificandi, & tunc subdistinguo: Aut ista forma est generalis, puta quod quilibet promittit ponticellos facere per totam ciuitatem, tam de lignis, quam de lapidibus pro libito voluntatis: & tunc dicas idem quod in præcedenti, * quia in generali concessione intelligitur semper, quod sine ⁴ damno, & incommodo alicuius fiat:

A a

v

ut est gl. not. in d. §. si quis à Principe in glo. in princ. dum dicit, neque sic conceditur, scilicet generali concessione, &c. & allegat ad hoc iura. Aut illa forma concessionis, & licentiæ est simplex: quia dum simpliciter dicitur, quod possint ponticelli fabricari super solum publicum, & idem dicendum
 a est: quia si in generali concessione intelligitur sine incommodo, & damno alicuius, multo fortius in simplici, *pro hoc est text. in d. §. si quis à princ. in princip.* dum dicit, si quis à principe simpliciter impetrauerit, ut in publico loco ædificet, & ibi gloss. in princ. dum dicit, in generali concessione, vel simplici. Aut ista forma concessionis vel licentiæ est specialis, puta quod potest fabricare ponticellos in tali contrata, vel tali domo, & idem eadem ratione, quia in dubio dicendum est, quod concedens intellexerit sine iniuria, & incommodo alicuius, quia quotiescunque aliquid fieri permittitur, ita permitti oportet, ut sine iniuria cuiusquam fiat: *ut est text. not. in d. §. merito.* Aut forte singularis, puta quod quis possit fabricare ponticellos supra solum publicum tantæ altitudinis, & longitudinis, & latitudinis: tunc secundum formam illam possunt fieri, *pro hoc est text. cum gloss. not. in l. 1. C. de ædifi. priuat.* quæ ponit exemplum, quando est statutum certis modis ædificandi, sicut ex Florentiæ, & etiam gl. singularis in l. qui luminibus, de seru. urba. præd. in princ. puto tamen quod hoc casu intelligatur talis concessio singularis, sine incommodo alterius, per prædicta iura: & per hanc rationem, quia in dubio concessio quantumcunque specialis, & singularis semper intelligitur sine damno, & incommodo alterius, nisi in concessione dicatur expressè, etiam

si hoc faciat damnum, vel incommodum alteri: *ut est text. qui hoc ibi vult. in l. 2. §. si quis à princip. ff. ne quid in loco publ. ibi.* nisi hoc impetrauerit, & isto modo debet limitari dicta gl. videlicet in l. 1. C. de ædifi. priu. & in d. qui luminibus.

Et sic not. * quod in omnibus prædictis casibus intelligitur concessio, vel licentia ædificandi in loco publico, vel supra solum publicum sine damno, & incommodo alterius nisi expresse dicatur, etiam cum damno, & incommodo alterius. Et prædicta concessio, scilicet quod possit ædificari cum incommodo, & damno alterius, valet: *ut est text. in d. §. si quis à principe.* sed intelligitur de damno siue incommodo patuo: *ut ibi not.* aut de maximo siue magno, arg. l. quoties de precib. imper. offer. & l. si quis sepulchrum, in princip. de relig. & ita debet intelligi, l. seruientes §. 1. de seru. & tenet ibi gloss. & in d. §. si quis à principe, in ver. impetrauerit, in 2. solutione, quam puto veram facit ad hoc quod not. Bart. in l. quominus, in 11. quest. de flumin. nisi in concessione fuerit dictum etiam cum maximo damno, vel incommodo alterius iuxta not. in d. l. quoties.

Quomodo autem dicatur * maximum, vel magnum, vel paruum incommodum, vel damnum? Dic arbitrio iudicis, arg. gloss. not. in §. presium in ver. diffinierit. Instit. de contrahen. empr. facit l. 1. §. 1. de iur. delib. &c. de causis, de offic. deleg. Item quæro quis dicatur damnum pati? Dic quando quis commodum amittit, quod ex publico consequbatur tale, quale sit, & ideo si cui prospectus, aut si cui aditus sit deterior, siue angustior, dicitur damnum pati: & agere potest, *ut est text. in d. l. 2. §. merito. in ver. damnum*

damnum. Et intelligo siue istud damnum concernat publicam vtilitatem, siue priuatam: quoniam loca publica priuatorum vñbus deferuiunt, iure scilicet ciuitatis, non quasi propria cuiusque *ut d. l. §. 1.* quæ omnia singulariter tene menti, non solum pro ponticellis: sed etiam pro quibusdam aliis ædificiis factis in loco publico.

7 Quid autem * stante statuto, vel consuetudine, quod ponticelli possint fieri super viam publicam, & duo sunt vnus ex vna parte strætæ, alius ex alia: an poterit quilibet eorum se extendere ad medietatem strætæ cum ponticellis? Dic quod sic, & non vltra: sicut dicitur in aluco, & in aqua communi, & insulam: *ut inst. de rer. diuis. §. Insulam*, & ita tenet Bald. in *l. item lapilli, ut in vlt. de re diuis.* Et ex hoc not, quod vbicumque est permillum supra solum publicum ædificare ponticellos, non est licitum ædificare nisi vsque ad medietatem soli publici in medio existentis, & idem, si possit ædificari supra solum commue, quod est not.

8 Item quid si promisi tibi * dare viam ad fundum tuum per fundum meum, an supra viam possim facere pontem? Dic quod sic, vel etiam ponticellum, si tibi non nocet, & mihi prodest, *l. hoc iure, §. fin. de aqua quorid. & asti.* quia solum est meum, & non tuum: supra meum ædifico, & ibi non officio. Ambulabis ergo subtus pontem, vel ponticellum meum: & satis est tibi, quia non in plus teneor, ita dicit Bald. & bene, in *l. item lapilli, in pen. q. qui dicit, quod ita de facto vidit Florentiæ.*

9 Dictum est supra * nunquid ponticelli possint ædificari supra solum publicum, vel priuatum: sed nunquid possint ædificari supra solum commu-

ne per vnum ex socijs? Et dicas, quod non, *ut d. l. si duo, §. Labeo, & ibi hoc not. Bart. vñ pos.*

Sed * quid si habeo ab vtraque 10 parte viæ vnam domum, & pontem supra solum publicum, vel etiam supra priuatum, vel commune in casu permisso: an si vendo vnam de domibus meis, videar vendere pontem qui requiescit in alia domo? *vide l. quod conclauē de damn. infect. & quod ibi not. Bart. & Doct. & quod not. Bald. in d. l. item lapilli. in vlt. col. Vltimo adde prædictis quæ dixi supra de seru. protegendi in 6. q. & quæ dicam in seq. tit. de manianis.*

ADDITIO.

a Generali concess. Generalis clausula continet omnia nisi contraria mens appareat, *ff. de pec. l. qui peculiij Cod. de inoff. testam. si quando, in gloss.* Non enim videtur quis generaliter concedere, quod specialiter non esset concessurus *Cod. quæ res pig. obl. po. l. 1. in gl. item in generali locutione persona loquens intelligitur excepta, c. peritio, in glo. de iure iur. cum concor. ibi positis, vnde si promisi tibi dare aliquid contra omnem hominem, non teneor dare contra me: & generalis concessio non comprehendit ea quæ quis specialiter non concessisset, vide Corn. 2. volum. consil. 235. incip. de pluribus, & in 1. volumin. consil. 106. incip. circa.*

CAPVT LXI.

De Manianis.

1 Maniana dicuntur solaria, seu ponticelli

A a 2

ticelli, qui in muro sunt, & ita proiacti, seu immissi prouehuntur: ut nusquam requiescant, sicut subgrunda.

- 2 Mœniana ab immissis in quo differant.
- 3 Mœniana si quis in muro suo adificare velit versus domum vicini priuatam, vel ædificium publicum versus quantum spatium dimittere debeat.
- 4 Mœniana legi an standum sit, ubi aliquando consuetudo non fuerit.
- 5 Sub mœniano, seu sub solario, aut ponticello pannos, seu lineamina, aut alia, an extendere liceat, per qua viciniis lumen tollatur.
- 6 Actio qualis competat contra proiicientes pannos in aliorum præiudicium.

1 **M**OENIA dicuntur * solaria, seu ponticelli qui sunt in muro, & ita proiacti, seu emissi prouehuntur, ut nusquam requiescant, sicut sunt subgrunda, ut ex text. in l. malum, §. 1. de verb. signif. & l. 2. §. cum quidam, & ibi gl. ne quid in loc. publ. & in l. mœniana, & ibi gl. 2. in princ. C. de adif. prin. & dicuntur mœniana à mœnibus, ut not glo. in d. §. cum quidam.

2 Differunt * autem mœniana ab immissis: quia mœniana, ut dixi, ita prouehuntur, ut non requiescant in alia parte immissa: quæ ita sunt, ut in loco alieno requiescant, veluti tigna, trabes, quæ mittuntur, ut ex text. in d. l. malum §. 1. & not glo. in l. seruientes, quæ in superficie, §. & ibi etiam per Alber. de Reg. de seru. urb. prad.

3 Pro declaratione huius materiæ quæro de quibusdam: primo, * quis vult ædificare mœniana in muro suo versus domum vicini priuatam, vel

versus ædificium publicum, quantum spatium debeat dimittere? Dic, aut ædificat versus ædificium priuatam, & 10. pedes debet dimittere liberi aëris: aut versus ædificium publicum, & tunc debet dimittere intervallum 15. pedum: ut ex text. in d. l. mœniana, & ibi hoc tenet gl. & in l. Imperatores, de seru. urb. prad. & facit ad hoc text. cum gl. in ver. 15. pedibus in l. 1. Cod. de aqua dist. lib. 11. & plus vult illa l. mœniana, quod si quis vult ædificare ædem, vel domum versus solum publicum, debet dimittere spatium 10. pedum: ut patet ibi, quem intercapedinis modum ædificaturis, &c. & si contra fiat, illud quod ædificatum est, debet detruccari, & fabrica dono fisco assignanda est, quæ l. est inrellinenda, quando tale ædificium fieret vicino nesciente, vel contradicente, secus eo sciente, & patiente: quia tunc destruere non compelleretur, arg. l. prius, de mor. inferen. l. qui bona, §. si quis iussu, de damn. infect. & ita tenet glo. 2. in d. l. mœniana, facit ad hoc l. Sabinus communi diuid. Item l. mœniana, est intelligenda secundum Ange. ibi, quando ex obiectu alicuius ædificij laboratur, secus si à latere: quia tunc illud intervallum non requiritur, & ideo dicit quod videmus habitatores domorum habere ades communes à latere. Sed dici gl. pen. in ver. 15. quod illa l. non seruatur: & verum dicit, quod non obseruatur, in quantum loquitur de mœniano, vel alio ædificio facto iuxta aliud priuatam, sed seruatur dispositio, l. si. fin. reg. licet gloss. dixerit, in d. l. mœniana, quod illa l. loquitur, quando ædificatur iuxta agrum, vel sepem, quam ego non teneo: ut dixi supra de pariete, siue muro, circa princ. Sed in quantum loquitur, d. l. mœniana,

mœniana, quando ædificat iuxta ædificium publicum, puta muros ciuitatis, vel horrea publica: tunc debet dimitti spatium 15. pedum, *ut ex text. in l. si cui, & ibi gloss. C. 3. de ædifi. priua.* & dicit Ang. quod ita obseruatur, quia iuxta muros ciuitatis, vel castrorum non permittitur ædificari, nisi tanta latitudine intermissa, ad hoc ut nihil mali, vel sinistri excogitari possit, ut propter periculum incendij & ruinæ, aut prodicionis: quia habens ædificium suum iuxta muros, ex parte sui posset clam murum suum perforare, & ingressum dare hostibus, & ita dicit se pluries uidisse, & audiuisse, subdit tamen quod in quibusdam locis hoc non seruatur, tu dic sicut est in ciuitate Neapol. sed hoc in ciuitate Paduæ bene seruatur, standum est itaque in hoc consuet. *ut in l. 1. & in l. an in totum, C. de ædifi. priuat.*

- 4 Vbi autem non sit aliqua consuetudo, an sit standum illi *l. mœniana*? videtur quod non: quia sicut ista gloss. dicit, ita seruatur de consuetudine quæ habetur pro lege, *ut habetur in authent. hoc locum, C. si secundo nup. mal. & per Bart. in l. Titia cum testamento, §. fina. de leg. 2.* ita videtur seruari e contra, quando gl. dicit quod non seruatur de consuetudine, & maxime, quia videtur, quod lex tollatur per consuetudinem: *ut tenet glo. Jafit. in princ. præmij, in §. igitur, versic. de consuetudine, & in l. de quibus, de legi. & gl. in c. si terra extr. de pri. & vide ad hoc gloss. optimam, 15. quest. fin. c. cum multa in ver. cum dubio in fin.* Ego autem teneo contrarium, quia lex per consuetudinem non tollitur, *l. fin. in prin. & ibi not. Cyn. C. de iud. imp.* sed per contrariam consuetudinem bene tollitur: & ideo ego in hoc sic concluderem. Aut querimus de ædi-

ficio, quod sit iuxta ædificia publica, ubi non sit aliqua consuetudo certa: & tunc puto esse standum, *d. l. si cui, C. de ædifi. priua.* ex quo varie, ut dixi, obseruatur de consuetudine. Aut querimus de ædifi. priu. quod sit iuxta ædificium priuatum: & tunc non est standum, *d. l. mœniana*, siue ædificium fiat ex obiecto alterius, siue ex latere, quia nullo casu hoc seruatur, & ideo standum est decisione, *l. fin. fin. reg.* de quo dic, ut dixi supra de pariete, siue muro. Concludo ergo ex prædictis, si queritur quantum debeatur distare mœnianum, seu aliud ædificium ab alio ædificio priuato, vel publico. Aut constat ex statuto vel consuetudine super hoc disponente, & illis standum est: *ut l. 1. & l. an in totum, C. de ædifi. priuat. & not. per gloss. in rub. in fin. C. que sit long. consuet. que loquitur de porticibus.* Aut non constat de consuetudine, vel statuto: & tunc queritur quando ædificatur iuxta ædificium publicum, & standum est decisione *d. l. mœniana, & l. is cui, C. de ædifi. priuat.* aut de ædificio quod sit iuxta aliud ædificium priuatum: & tunc seruatur *l. fin. fin. reg.*

Secundo principaliter queritur, ⁵
* an quis possit sub mœniano, siue solario, aut ponticello extendere pannos, seu linteamina, aut alia per quæ auferatur lumen vicinis? In hoc sic distingue; aut vult ponere in suo tantum, ita quod se non protendit extra: ut puta, quia vult extendere in altum, ut faciunt illi qui habent ponticellam supra tectum: ut esset Venetiis & maxime propter emptores, & sicut communiter inuenitur in ciuitate Neapol. & potest: quia quatenus durat solum suum, potest ædificare, & ponere, & facere regulariter quicquid

A a 3 quid

quid vult vsque ad cælum, *l. si in prin. de seru. & l. si vitem, in § pen. quod vi aut clam. & probatur in l. 1. §. pen. & ibi glo. eod. tit.* etiam si ex hoc tolleretur lumen vicino, nisi hoc faceret in despectum vicini, vel ad eius amulationem: *ut l. opus cum glo. de oper. public.* in dubio non præsumitur malus animus, *ut est gloss. not. in l. fluminum, §. fin. de dam. infect.* circa quod vide quæ dicam in seq. tit. versic. 2. fallit, si veller. Aut quis vult ponere supra suum, & extendere ultra suum: sicut quando quis super vno ligno extendit lintheamina, vel similia quæ pro tenduntur extra mœnium, vel solarium, vel fenestram: & tunc aut vult extendere supra solum vicini: & non potest, *per d. l. fin. in princ. de seru. cum aliis similib. supra alleg.* aut vult extendere supra solum publicum? & tunc aut non fit damnum aliquod vicinis, vel transeuntibus, & tunc potest quia ita seruatur *ut ibi de consuetudine.* Aut fit damnum vicino, puta quia aufertur sibi lumen, exemplum: quis vult extendere pannos à latere mœniani, seu ponticelli versus fenestram vicini ex obiecto, ita quod eius lumen obscurer, vel ingressum solis auferat, vel quis vult extendere pannos per directum ultra mœnium, vel fenestram, ab alio latere est fenestra vicini, quæ per hoc obscuraretur, vel si quis habet solarium superius, & pars inferior est alterius, & superior vult extendere pannos super ponticello ab extra super longitudine, qui panni pendentes descendunt extra ponticellum, ita quod auferrent lumen, vel solem fenestris partis inferioris: & istis casibus non potest, *ut est text. qui in omnibus istis casibus potest exemplificari, l. 2. §. cum quidam, ne quid in loc. publ.*

Tertio principaliter quæritur, * quæ actio competat contra protendentes huiusmodi pannos? Dic, vtile interdictum, ne quid in loc. publ. immittas, *ut est text. in d. §. cum quidam, & ideo competit vtile interdictum, quia in suo non publico facit, licet in publico protendatur, ut not. ibi gloss. in versic. vtile.* Vltimo circa istam materiam adde quæ dixi in titulo præcedenti, & supra de pariete, siue muro, post princip. & de seruitut. signi immittendi, in 6. quæst.

CAPVT LXII.

De Fenestris.

- 1 Fenestram in suo an quis facere possit, etiam si per eam in vicini sui fundum inspicere.
- 2 Regula quod quis in suo inuito vicino fenestram facere possit, quas fallentias patiat.
- 3 Fenestram in muro cõmuni ignorante vel inuito socio, an quis facere possit.
- 4 Fenestram in muro cõmuni eleuato pro sua vtilitate tantum, an quispiam facere possit.
- 5 Domum si quispiam vicinus eleuare velit iuxta murum socij eleuatum, & ponere culmen aequaliter cum culmine domus vicini, vel etiam supra obscurando fenestras vicini, ipso inuito, an possit.
- 6 Fenestram in alieno, Domino inuito, an quis facere possit.
- 7 Fenestram de ligno, quod dicitur balconus, an facere licitum sit, & ipsam aperire in publico supra solum vicini.
- 8 Promiserim si vicino sub certa pœna non facere fenestram in muro do-

- mus mea, & postea illam domum vendam, an emptor fenestram facere poterit.
- 9 Domus dominus an possit obscurare lumina domus locata alteri: vel in quo alius de domo locata usufructum habeat.
- 10 Fenestras vitreas, ligneas, & papyreas, quæ vulgo spera dicuntur, an quis domus sua apponere possit.
- 11 Fenestras vitreas, ligneas, & papyreas, an quis imponere cogatur, & in fenestris sui parietis tenere.
- 12 Fenestrarum vitra, vel tela si fracta essent, adeo quod in alterius domo videri possit: an debens seruitutem suis sumptibus reficere teneatur.
- 13 Fenestrarum, & balconorum materia vbinam sit remissivè.

Ideamus primo, * an quis in suo possit fenestram facere etiam si per eam inspiceret in fundum vicini? Et dicendum est, quod sic regulatiter: *ut probatur in l. altius, in princip. C. de serv. & aqua. & ibi hoc not. Bald. & doct.* Et est ratio, quia in sua re quis potest ædificare, dummodo non mittat in alienum etiam si noceat vicino, *l. fluminum, §. fin. cum duobus sequent. de damno infect.* in re enim sua quilibet est moderator, & arbiter *l. in re mandata C. mand.* Et intellige etiam, si quis haberet murum iuxta fundum vicini factum iam 100. annis, & in eo nunquam fuerunt fenestræ, quia potest Dominus fenestram facere, *argum. glo. in l. qui luminibus de serv. vrb. præd.* quia licet murus ille steterit longissimo tempore sine fenestris, non propter hoc tollitur Domino facultas ipsa faciendi nisi quando voluisset facere, & per vicinum fuisset impeditus, & propter hoc destitisset, per *l.*

hac autem iura. cum ibi not. de servitut. urbano.

Sed ista regula, * quod quis possit in suo muro fenestram facere invito vicino, fallit in quibusdam casibus. Primo quando esset imposita servitus, ut in tali muro non possint fieri fenestræ. Nam possum ibi constituere servitutem, ut non possim in meo facere fenestram, per quam in domo tua proficere possim: *ut est casus in d. l. altius, secundum vnam lect. in verb. pariete. C. de servit. & ibi not. Bal. qui dicit se hoc vidisse de facto in ciuitate Perusij, in domibus quæ nunc sunt comitis, alias Domini Iulij, & idem tenet Paul. de Castr. in l. quous, de servit. sit. generali, ubi dicit, quod talis conventio valet, si tua interest propter honestatem, quoniam non posses uti domo tua libere, cum homines nolint in omnibus videri, & iste casus poterit contingere quotidie inter fratres diuidentes inter se domos, pro hoc etiam facit *l. venditor in princ. communia præd.* & quod ibi not. Batt. per illum text. qui dicit, quod si ego vendo tibi aliquam domum cum pacto, quod non possim exercere talem artem, valet ista conventio, ut obligeris tu, & hæredes tui, licet ista non sit servitus, cum non sit prædium dominans, de quo dic, *ut dixi supra de servitute proiciendi, in 3. quæst.* Secundo fallit, si vellem in meo facere vnam fenestram in loco, in quo esse non consuevit, quando facerem hoc ad æmulationem, vel in despectum vicini: puta quia vellem videre omnia secreta sua, per *l. opus, cum ibi not. de operib. public. & ita tenet Petr. Cyn. & Paul. de Castr. in dicta l. altius.* In dubio tamen non est præsumendum, quod faciat ad æmulationem, vel despectum, *ut est gl. not. in l. fluminum, §. final. de damno infecto**

infecto, nisi quando per eam possent videri secreta vicini, & nullam ex hoc faciens fenestram perciperet utilitatem: quia tunc crederem quod hoc faceret in despectum: & ita sentit Paul. de cast. in d. l. *altius*. Puto tamen quod hoc sit remittendum arbitrio iudicis, qui considerabit qualitatem vicinorum, si sint amici vel non: & maxime qualitatem facientis fenestram, & si verisimiliter fecisset eam, etiam si essent amici: *argum. l. 1. §. de iure deliberan. & c. de causis de officio de leg. & l. 3. §. 1. de testib.* & si faciens fenestram, est solitus facere in despectum vicini: tunc contra eum est presumendum, *argu. l. non omnis. §. a barbaris, de re milit.* Quibus adde omnino quæ dixi supra de solo siue atea, *ut in §. fall. versic. sed dubium est.* Tertio fallit, quando quis habet parietem iuxta domum vel hortum cuiusdam puellæ, vel religiosarum, vel monialium, ut possit videre illam puellam, aut moniales, aut religiosas: quia si hoc faciat ad inhonestatem vel æmulationem, hoc non potest, *arg. d. l. opus, de oper. publ. & in l. in fundo, de rei vend. ubi dicitur, quod malitiis hominum obviandum est, & ita tenet Cyn. secundum per quem sequitur Bal. & communiter Dd. in d. l. altius, C. de seru.* quod bene not. contra vicinos, ædificantes ad despectum alterius, vicini: quia si hoc faciunt, ut noceat, non possunt etiam in suo: secus si faciunt principaliter ad suam utilitatem, licet noceant: quia tunc possunt, *ut not. in d. l. fluminum §. fna. de damno infect.* & hoc vult etiam Paul. de castr. in d. l. *altius*

* Nunc dicamus, an possit facere fenestram in muro communi ignorante vel invito socio. Et dicas regulariter, quod non, *ut probatur in l. quidam*

Iberus, de servit. urb. prad. & ibi hoc not. Ang. & idem not. Angel. in l. inter quos, in 4. colum. vers. ex his inferitur, quod in pariete de dam. infect. dicens, quod ratio est, quia per eam puta fenestram mutatur facies, puta parietis, & debilitatur paries, & per consequens nocet socio, & idem in effectu tenet Bal. in d. l. *altius, in 2. not. C. de seru. & Paul. de Castr. in l. quoties, de servit. & in l. parietem, in fin. de seru. urb. prad. & in l. penult. qua incipi, eos, eod. tit.* Dixit tamen not. Paul. de Castr. in d. *eos*, quod socius potest in re communi facere fenestram, vel aliquid aliud quod alterat rem, nisi aliquid afferat nocumentum, *per d. l. quidam Iberus, & l. fin. in princ. de seru. urb. prad.* Quod non credo esse verum indistinctè, quia vix potest esse, quin afferat damnum vicino, si alterat parietem, *ut dixi supra secundum Ang.* unde in hoc puto sic esse distinguendum: Aut murus est communis, quo ad omnia, quia sic actum fuit inter eos, & potest, aut inter eos est communis, quoad certum usum tantum: puta pro diuidendo hortum communem, & tunc non poterit facere fenestram in muro vnus ex sociis: *per ea qua dixi supra de pariete sine muro, in pen. q. ver. occurrat mihi.* Aut est communis simpliciter, & tunc aut faciendo fenestram facit damnum muro communi, & non potest, *d. l. quidam Iberus, in princ.* aut non facit damnum muro, sed potest respicere in domum vicini de presenti vel futuro, si in area vicini postea ædificaretur domus, & non potest eadem ratione, *ut per regulam l. Sabinus, communi diuid.* Aut nullo modo facit damnum, nec facere potest, quia murus est fortissimus, & sic propter fenestram alterari non potest, nec etiam propter

propter dictam fenestram potest videri in terra seu fundo vicini, nec de presenti, nec in futurum, ita vi socij nullo modo interfit, nec interesse potest, & tunc æquum est dicere vt possit argum. d. l. quidam Iberus, §. fina & l. fistulam, §. penult. & arg. gloss. in l. Sabinus, in princip. præalle. aut fumus in dubio si nocet vel nocere potest, & tunc standum est regulæ d. l. Sabinus, quæ dicit, quod in re communi melior est conditio prohibentis. Et prædictis adde qua plene dixi supra de sculis. versic. quid autem dicendum, & qua dicam infra de camino, & necessario, & de solario.

4 * Sed circa prædicta vidi dubitari, quia vnus ex sociis potest murum communem altius tollere, vt supra dixi de pariete siue muro, versicu. terio principaliter est videndum, & c. an ille, qui altius tollit murum communem, possit in muro eleuato fenestram facere, & pro sua tantum vtilitate? Et ista quaestio dependet à prædictis: nam murus communis altius eleuatus per vnum tantum ex sociis, efficitur communis, vt est casus in l. hoc quod dictum, §. si ex tribus, secundum vnam lect. gloss. de seru. urb. præd. & tenet Barto. Angel. & Flor. in d. l. quidam Iberus, & dixi plene supra de pariete siue muro, versic. terio principaliter est videndum. Ergo in casibus in quibus in muro communi potest fieri fenestra per vnum ex sociis tantum, in illis casibus poterit murum eleuans in eo fenestram facere, & non altius vt patet ex prædictis, quia sæpe contingit, quod vnus vicinus eleuat murum communem, & facit fenestram versus vicinum à latere supra culmen ipsius vicini. Communiter tamen vidi observari contrarium in facto, quia indistincte dictæ fenestræ sunt, & maxime

in ciuitate Veronæ, vbi infinitis domibus eleuatis hæ fenestræ reperientur: & ita fuit alias iudicatum, & vbi esset consuetudo, in hoc illi standum esset, vt dictum & supra de mananis, & prædicta intellige in muro communi pro diuiso: secus si esset pro diuiso communis quia tunc quilibet posset partem suam eleuare, & in parte sua fenestram facere, sicut quis potest in muro proprio ædificare regulariter, vt est dictum supra in principio, & hoc quando grossities muri pateretur vt not. Bart. in l. damn. §. cum parietem, de damn. infect. & dixi supra de pariete siue muro.

Sed posito * pro constanti, quod dictæ fenestræ in muro altius eleuato fieri possunt per vnum tantum de sociis, siue de iure, siue de consuetudine: vt quia tanto tempore ibi fuerint à parte, quod inducta sit præscriptio, a^a quod ibi stare possint, an si alter vicinus socius vult eleuare domum suam iuxta dictum murum prius eleuatum, & ponere culmen domus suæ æqualiter cum culmine domus vicini, vel etiam supra an possit, obscurando dictas fenestras vicini ipso inuito? & videtur quod sic, leg. cum eo, de seru. & l. eos, eod. titul. & per alius Codic. eod. titul. licet illa l. altius, loquatur in ædificante in suo tantum, tamen d. l. cum eo, & d. l. eos, loquuntur generaliter in quocumque ædificante, siue in muro proprio, siue in communi, l. i. §. generaliter, de leg. præstan. cum simil. maxime cum videatur esse eadem ratio: quia quod commune est, pro eo iure, quod ad me spectat, meum est, l. pupillus, §. fina. de verbo. signif. & audio quod ita de facto seruatur Veronæ. In contrarium videtur, quod non possit: nam cum ille murus primo eleuatus in quo sunt fenestræ, sit

B b

com

communis : videtur quod alter socius non possit ædificare domum suam , quæ est à latere, claudendo, vel obscurando dictas fenestras : quia regula est, quod socius invito socio non potest aliquid ædificare in muro communi, propter quod fiat damnum aut incommodum alij socio, l. Sabinus, communi diuid. & Ange. & Dd. in d. l. quidam Iberus, & pro hoc vide quæ dixi supra de serui. no luminibus officia- tur, in 7. questione. Ego autem teneo primam partem, videlicet, quod possit, maxime per istam rationem. Nam cum ille murus sit principaliter destinatus ad recipiendum tigna, vel culmen domus, poterit eleuari domus sua depreisa, etiam obscurando lumina alterius vicini, per l. si communes ades, & quod ibi not. communis diuid. & quod not. in l. Sabinus, per gloss. eod. titul. & ideo si esset iam ædificata domus vtriusque vicini super dicto muro, & vnus ipsum prius eleuasset, & alter posset eum iterum eleuare, etiam obscurando lumina vicini, qui prius eleuauit, & in muro eleuato fenestras fecit. Nam si aliter diceremus, tolleretur sibi per directum potestas altius tollendi domum suam, & vtendi re sua & communi, ad vsum destinatum: quæ essent contra prædicta iura. Sed vbi murus non esset destinatus ad ædificium domus, sed forte ad diuidendum tantum, & vni permissum est, vt in muro eleuato super ædificet domum, tunc alter non poterit non tantum reficere fenestras, sed etiam non poterit vti re communi ad vsum non destinatum, maxime nocendo vicino, per not. per gloss. in d. l. Sabinus, & quia concessio sibi facta prius, non debet tolli sibi sine facto suo, per regulam l. id quod nostrum, de reg. iur. quod bene not. quia quotidie de

facto contingit.

Supereft * nunc, vt dicamus si quis potest facere in alieno fenestram Domino invito. Et breuiter, quod non, nisi esset imposita seruitus, quod fieri potest, vt est casus secundum vnam leit. gloss. in l. altius. Codic. de seruitut. de qua vide quæ dixi supra de seruitut. luminum, versicul. item est alia differentia, &c.

Vltra * prædicta potest quæri, an sit licitum facere fenestram de ligno, quod dicitur balconus, & ipsum aperire in publico supra solum vicini. Et dic breuiter quod sic, vt dicitur de ianna: quia quatenus se protendit stillicidium potest, vltra non, vt probatur in l. fin. §. fin. & ibi not. per gloss. de serui. vrb. præd. de quo dic, vt dixi supra, de ostio siue porta.

Item * quæri potest, si promisi vicino sub certa pœna non facere fenestram in muro domus meæ, & postea illam domum vendo, an emptor poterit facere fenestram? Videtur quod sic, quia ista non fuit seruitus, sed obligatio quædam personalis, quod apparet ex forma obligationis, in qua non continetur causa, quare promissit. Si enim causa aliqua exprimeretur, putaret aliquis vsum vicini impeditur, tunc seruitus præsumeretur, ita dicit Spec. in titul. de empt. & vend. versic. sed pone cauit. & Flor. refert in l. pomum. in princ. de seruit. & vide not. in l. 3. §. opus, & ibi Barto. de alien. iud. mu. causa fac. & in l. fin. de nou. ope. nunc. & in l. fina. de contrahen. empr. Et vide omnino dictum Paul. de Castr. in l. penul. qua incipit, Lucius Titius, de ser. rust. præd. & in l. 2. §. item si in facto, circa medium, de verb. obli. adde quod dixit Spec. vbi idem tenet, & vide omnino quæ dixi supra in princip. huius l. in illa questione, quomodo

quomodo cognoscatur an sint seruitutes reales, vel personales, ubi plene hoc examinaui.

9. * Item quæri potest: an dominus Domus potest obscure lumina domus locari alteri vel in quo alius habet vsumfruct. De domo locata, b dic quod non licet Domino obscurare & si obscuraretur, etiam ab extraneo etiam Dominus teneretur, l. si merces, §. si ff. loca. & ibi vnde not. & idem teneat gloss. in l. si is qui binas, & ibi not., Dd. de vsumfruct. De domo vero, in qua alius habet vsumfruct. dic, aut Dominus pleno iure vult ædificare in sua domo propria, & potest, licet obscuraretur domus vsumfruct. d. l. si is qui binas ades, aut vult ædificare in domo, in qua alius habet vsumfruct. & non potest, vnde not. ibi Flr. & vide l. Casus, alias incipit binas, de seru. urb. præd. & quod not. in l. 1. §. fin. si vsumfruct. perit. Et adde quod vsumfruct. potest bene fenestras aperire fundi fructuarij, text. est in l. æquissimum, §. sed si adium, de vsumfruct. Sed non potest claudere, vnde eadem l. §. Verua. & ibi hoc not. gloss. in ver. obscurare, not. gloss. in d. §. sed si adium.

10. * Quid autem est dicendum de fenestris vitreis, ligneis, & papyreis, quæ vulgo speræ dicuntur, an quis potest eas fenestras domui suæ apponere? Et dic regulariter, quod sic, quia in suo potest quis ædificare vnde dixi supra, in incip. nisi esset seruitus imposita, quod fenestra stet aperta, vt vicinus ex ea possit lumen habere & recipere, l. lumen, de seru. urb. præd. vel nisi talis fenestra prorederetur extra parietem, stillicidium supra solum vicini, quod debet esse liberum? l. fin. in princ. eod. tit. circa quod vide quæ dicam in tit. seq. de specularibus, ver. circa ista spe-

cularia.

* Sed an quis cogatur dictas fenestras imponere, & tenere in fenestris sui parietis. Et dic regulariter quod non nisi seruitus esset imposita, vt probatur in d. l. alius, secundum unam lect. C. de ser. quod not. quia sæpe contingit inter fratres diuidentes inter se domum quia quando vni obuenit pars domus, quæ habet fenestras respicientes in hortum vel partem alterius, fratres conueniunt, quod ipse debeat tenere clausas fenestras cum fenestris, puta vitreis: quoniam valet ista conuentio, vt dixi.

Sed * quid si aliqua vitrea esset fracta, vel tela, vel papyrea, ita quod in domo alterius fratris possit videri, an debens seruitutem, teneatur reficere suis sumptibus? Dic quod sic, per l. cum debere, col. in fin. de seru. urb. præd. coniuncta l. & si forte, si seru. vend. quod not. quia est quotidianum.

Vltimo * circa istam materiam de fenestra & balcono, vide supra de serui stillicidij auerrendi, in 9. quæst. in fin. de serui. ne prospectui officiat, cum tribus titul. sequentib. & de pariete siue muro, ver. secundo principaliter est videndum & de stillicidio siue tecto, in 2. quæst. & de pen. in princ. & per Salice. in l. alium. C. de seru. & ibi etiam per omnes Dd.

A D D I T I O.

a *Præscript.* Sed quid dicamus de fundo dotali, qui iam inceperat præscribi, antequam daretur in dotem? Respon. quod præscriptio nihilominus curet, licet non poterit inchoari, postquam esset factus dotalis: secus erit de pupillo alteri succedente, contra quem non currit præscriptio du-

B b 2 rante

rante pupillati ætate: liceat ante fuisset incæpta, sed defertur usque post pupillarem ætatem, l. si. C. de anna. præscripti.

b Domo loc. aduerte quod contractus locationis & conductionis, est contractus bonæ fidei, ut Institut. de act. §. actionum, & ideo merces debet conveniri arbitrio boni viri, l. si in lege locationis, in prin ff. loca. aliter restituere obligatur. Et quod locatio facta alicui artificii in dubio intelligitur facta propter artificium sum, vide Alexan. in 3. volum. consil. 131. in vlti. col. in fin.

CAPVT LXIII.

De Specularibus.

- 1 Specularia sunt quæ vulgo gelosia dicuntur.
- 2 Domus usufructum si quis habeat, an etiam specularia tanquam domus instrumenta veniant ita quod proprietarius non possit prohibere usufructuario illis uti.
- 3 Specularia an indistincte fenestris apponi possint.

1 Specularia* sunt quæ vulgo gelosia dicuntur, ab inspiciendo dicta, ut est text. cum glo. in l. sed si quid §. proprietatis, ic vers. specularibus, de usufruct. & in l. quasitum §. specularia, de fund. instrum. & instrumenta sunt domus lignæ, quæ in fenestris poni solent ut ubi stantes maxime mulieres videre, & non videri possint: & si sunt affixa fenestris, pars domus sunt, & domo vendita continentur, etiam si sint in ædificio posita, & ad tempus detracta ponuntur, ut est text. in d. §. specularia, & ibi glo. & pro hoc l. fundi, §. si cum l. sequen. & l. grandia, de

acti. empr. Sed si sunt de nouo facta, & nondum imposita: sed ad hoc facta, ut imponantur, & suppleantur, si quæ defuncti tunc non sunt pars domus, sed instrumento domus continentur, ut est text. in d. §. specularia, vers. sed si non sint.

Et ideo si quis habet usufructu. domus veniunt etiam specularia tanquam domus instrumenta: & proprietarius non potest prohibere fructuario illis uti, ut est text. in d. l. sed si quis §. proprietatis, de usufruct. & propterea videtur esse legata vel vendita domus sine instrumento: ideo non veniunt dicta specularia, quæ nunquam fuerunt apposta fenestris, quia illa sunt instrumenta domus, ut dixi, sed specularia affixa, vel ad tempus detracta, ut reponantur, bene comprehenderetur, quia ut dixi ista pars domus non sunt instrumenta, ut probatur in d. l. quasitum §. specularia, de fund. instr.

3 Circa* ista specularia posset dubitari, an distincte possint poni in fenestris? Distingue breuiter. Aut quis vult ea ponere in fenestris suis, & tunc regulariter potest: nisi esset seruitus constituta, ut dixi supra de fenestris, vers. superest nunc ut dicamus, & vers. sed an quis cogatur. Aut vult ponere in communi fenestra socio inuito, & non potest, per l. Sabinus communi diuid. & per ea quæ dixi supra vi. proxim. vers. nunc dicamus. Aut quis vult ea ponere in fenestris alienis, & non potest regulariter, nisi esset seruitus constituta, ut dixi supra de fenestris, vers. superest nunc ut dicamus, & vers. an quis cogatur. Aut vult quis ponere in sua fenestra propria: & tunc aut specularia non excedunt parietem suum proprium, & breuiter potest, sicut etiam in suo fenestram facere, ut l. altius. C. de seru. nisi esset sibi seruitus

uitus imposita, ut non possit ibi tenere specularia, ad hoc forte, ut ex illis fenestris posset haberi lumen in domo vicini, ut habetur in l. lumen de seru. urbanor. præd. & dixi supra de seru. lumin. ver. item est alia differentia, & in tit. præd. in prin. in ver. superest nunc. & versic. quid autem. Aut specularia excedunt parietem: & tunc aut sunt super solum publicum, & de consuetudine seruatur ubique, quod possunt fieri, ergo dicendum est quod possint, & l. an in totum. Cod. de adif. priuat. cum simil. Aut sunt supra solum vicini priuatum: & tunc sub suo stillicidio, quatenus protendit stillicidium vel citra, & fieri possunt, sed non ultra, per l. fina. §. fin. cum ibi not. per glo. & Dd. de ser. urb. præd. & per idem quod dixi de fenestra, de ligno, supra tit. præd. versic. ultra prædicta potest quari.

etiam maximum, sicuti solet nuptiarum tempore fieri, quo casu socius facere possit.

- 7 Cuppa camini an & quo casu à socio fieri possit.
- 8 Socius quilibet muli communis, in qualibet ipsius particula portionem habet.
- 9 Caminum quancumque aliquis in pariete communi edificare velit, & murus ita debilis existat, ut pro faciendo ignem temperatum etiam pro usu suo torreretur: an possit facere murum paruum à parte sua vnius pedis altitudine, ut communiter ipsa flamma ascendere possit.
- 10 Murum iuxta alienum etiam non demisso spatio vnius pedis, qui spacia alium murum sine fundamento, vel etiam modico facere potest.
- 11 Camini tubus an, & ubi quomodo fieri debeat.
- 12 Fumus qui de tubo camini exit, quomodo manifestet, an murus proprius communis existat.

CAPVT LXIV.

De Camino.

- 1 In camino quot principaliter consideranda.
- 2 Ignis super solario facientis fieri potest, nisi vicinus incendij periculum timeat.
- 3 Solarium si commune sit, & ille qui est inferior, incendij periculum timeat cautio damni infecti peti potest.
- 4 Murum sub solario vicinus inferior occasione incendij evitandi, quibus expensis facere possit.
- 5 Caminum faciens an vicino inuito murum in solario communem facere possit.
- 6 Ignem iuxta parietem communem

IN camino * quinque principaliter considerari possunt primum camini locus, in quo ignis fit: alterum ipse ignis qui fit in eo: tertium cuppa eius: quartum tubus: quintum fumus, qui exit de camino, de singulis videamus.

Et primo de loco ubi fit ignis dicas si fiat super * solario, & solarium est ignem facientis: & potest facere quando vult: qua quis potest uti re sua pro voluntate, nisi vicinus timeat periculum incendij.

Item quando * solarium est commune: & ille qui est inferior timeret periculum incendij: quia solarium non haberet sub se murum, & tunc potest peti cautio damni infecti, l. fluminum, §. praterea, & ibi not. Bart. & Dd. de dam.

dam. infect. & l. servus servum §. si fornacarius, ad l. Aqu. cum gloss. & per ea que dixi supra de furno, imo plus posset facere vicinus inferior murum sub solario, arg. l. i. in fin. de aqua plu. arcend.

4 Sed * cuius expensis, videtur quod facientis: *argum d. l. i. in fin* nisi esset servitus apposta illius oneris ferendi, qua tunc deberet fieri expensis communibus, *arg. l. & si forte, §. etiam si de serv. vend.* Aduerte tamen quia nec hæc servitus oneris ferendi esse potest hic in re communi pro indiviso *l. in re communi, de ser. urb. pred.* & ideo non potest dici, quod fieri debeat expensis communibus: fiet ergo murus sub solario per ædificantem caminum expensis suis, & non Domini inferioris, qui solummodo pati tenetur: *arg. l. quoties, la. i. §. i. de serv.*

5 Sed * nunquid faciens caminum potest facere murum in solario communi inuito vicino? Credo sic, quia ut dixi, nedum est utile sed citam necessarium, propter periculum incendij.

6 De secundo * vero, scilicet de igne qui fit in camino: dic, aut murus à latere est ita grossus, qui est communia, quod ex igne non potest recipere detrimentum: & tunc alter ex fociis potest facere ignem iuxta parietem communem, etiam maximum sicut fit tempore nuptiarum, & ita tenet Angel & Paul. de Cast, in *l. quidam Iberus, de servit. urb. pred.* aut paries non est ita grossus: & tunc aut vult facere ignem familiarem & temperatum, & potest, etiam si aliquod damnum faciat ex quo utitur ad usum destinatum, *arg. l. fistulam, in princ. eod. tit. & l. sicut, §. fin. si serv. vend.* & ita tenet Angel. in *d. l. quidam Iberus,*

circapinrc. etiam pro hoc allego optimum text. in *l. arboribus, §. si navis, de usufruct.* & quod ibi not. per glo. & Dd. & maxime Flor. Item quia utitur re ad usum destinata: ut not. in *d. l. si communes ades, l. Sabinus communi divi.* aut vult facere ignem non familiarem, nec temperatum, propter quod fit damnum parietis communi non potest: per *d. l. quidam Iberus, per gloss. in vers. adiicitur,* & hoc tenet ibi Bart. Bal. & communiter Dd. Angel. in *inter quos, de dam. infect.*

De tertio * scilicet cuppa caminis aut ædificium fit in muro proprio ædificantis, aut alieno, aut communi. Primo casu, quando fit in proprio non habet dubium: quia potest, nisi sit in contrarium servitus constituta: per ea que dixi de supra fenestra, in princ. Secundo casu quando fit in alieno: & breviter non potest, *l. sed si quemadmodum, §. fin. ad l. Aqu. inter me, in princ. de serv. pred. & cum fin.* nisi esset servitus imposita: per ea que dixi supra de fenestra, versic. nunc superest. Tertio casu quando ædificium in communi pariete: tunc subdistingue: Aut paries est communis ad unum usum tantum, puta ad hortum diuidendum, & in eo non potest fieri caminus: per id quod dixi supra de pariete sine muro, in pen. qu. & supra de fenestra, in vers. nunc dicamus. Aut non est communis ad unum usum tantum, sed ad omnia vel simpliciter: & tunc si quaretur an possit cauare murum, & tunc aut mutuse pro indiviso; & potest usque ad dimidiam, ad usque quo durat pars sua quia tunc dicitur facere in suo, & pro hoc. *gl. in l. hoc quod dictum, §. i. in vers. paries in princ. de serv. urba. pred.* Aut est communis pro indiviso, &

& tunc etiam potest ultra : quia in omni parte muri dicitur laborare in re communi.

8 Habet * enim quilibet portionem in qualibet particula pro indiviso: ut gl. in l. qui Romæ, §. duo fratres, de verb. obl. & in l. si familie. C. fa. er. & in §. quidam. Inst. de act. Fallit hoc in tribus casibus. Primo quando paries non potest cauaturam pati : per l. cui adificium, de seru. urb. præd. Secundo fallit, quando alter socius velit ab altera parte sua facere caminum : quia vnus plus iuris non habet, quam alius, ut dixi, ut habetur in dict. l. quidam Iherus maxime per Ang. qui dicit circa prin. quod ita seruat consuetudo: quoniam videmus in pariete communi quemlibet sociorum caminum habere in parte sua. Tercio fallit, quando murus esset ita debilis, quod etiam faciendo ignem ita temperatum pro vsu suo torreretur, & sibi damnum fieret: per d. l. quidam Iherus, in princ. cum ibi not. per gloss. & Dd. in vers. non licet. Et adde omnino quæ dicam infra in vers. sed hic potest dubitari. Aut queritur de ipsa cuppa camini tantum: & tunc aut vult mittere tigna vel lapides sustententes cuppam ultra dimidiam muri: & non potest, si est communis pro diuiso: secus si pro indiviso: per ea quæ proximè dixi de cauatura. Aut vult mittere tigna vsque ad dimidiam vel citra, quando est communis pro diuiso: & tunc aut per talem adificationem non fit damnum muro: puta quia per eam murus communis non debilitatur, neque mutatur eius facies: & tunc potest, argu. l. fistulam, de seru. urb. præd. & not. Bart. Bal. & Dd. in d. l. quidam Iherus. Aut sit damnum muro communi, & non potest: per d. l. quidam Iherus, in princ. cum ibi not. & ibi, si vellet apponere lapides

magno in muro communi pro sustentenda cuppa camini. qui destruerent murum communem propter ponderositatem, non posset: per d. l. cui adificium, & per ea quæ dixi supra de fenestra, vers. nunc dicamus.

Sed * hic posset dubitari, quando aliquis vult ædificare caminum in pariete communi, & murus est ita debilis, quod faciendo ignem temperatum, etiam pro vsu suo torreretur: ut dixi supra vers. tertio fallit, an hoc casu possit sibi prouidere, faciendo, scilicet vnum murum paruum à parte sua, puta vnus pedis, & altitudinis; quantum potest communiter ascendere flamma ignis, sicut sæpissime vidi. Et videtur quod non: quia prope murum communem non est licitum vni socio facere alium murum proprium: per d. l. quidam Iherus, in princ. vers. ad parietem, secund. vult. ultima gloss. quæ dicit, quod debet distare per duos pedes vel vnum: per l. fin. sui. regum. & ita vult Ange. Et intellige de duobus pedibus, quando ædificatur murus cum domo: sed quando est murus simplex, sufficit dimissio vnus pedis, per d. l. fin. & ita videtur in casu nostro, quod debeat ille murus distare per pedem à muro communi: & sic d. l. si. locum habet non solum in ædificante iuxta murum alienum, sed etiam iuxta murum communem, quod est notandum. In contrarium tamen videtur text. in l. fistulam, §. iuxta, de seru. urb. præd. Ego poto in hoc esse distinguendum. Aut quis vult facere murum proprium iuxta murum communem, ita quod incumbat, & non potest. d. l. quidam Iherus, in princ. & ita tenet gloss. in §. iuxta, vers. cul. manet. Aut vult facere murum iuxta communem, ita quod communi non in-
hæreat,

hareat, & quod sublato pariete communi remanere possit, & si parietis communis refectionem non impediat, potest, *casus est in d. s. iuxta*, & licet ille text. loquatur de camera ex figulo opere facta iuxta parietem communem & gloss. ibi exponit, ex figulo, id est, ex lateribus non coctis, & lutosa materia: & sic non videtur loqui de muro tamen credo quod idem sit in dicto muro paruo: quia est eadem ratio in utroque casu. Nec obs. l. fin. fini. reg. gl. in d. l. quidam Iherus in vers. ad parietem in fin. quia intelligitur quando quis vult edificare murum fodiendo in terra, propter quod verissimiliter possit damnum inferri muro communi tunc enim debet dist. re per pedem: quia ita taxatum est per d. l. fin. Sed quando est murus edificatus super solarium vel etiam in terra pro dicto camino ad defendendum murum communem: & sic pro eius utilitate: quia ex eo non potest socius damnum pati ex illa modica fossione, imo utilitatem: tunc potest. Nec habet locum d. l. final. per d. s. iuxta, facit ad hoc l. Titius horreum, de acquirend. rer. dom. & quod dixi supra de pariete siue muro. Et quid si esset paries ligneus? & vide supra qua dixi de scalis, vers. videamus de muro communi.

10 Ex quo etiam infero ea * ratione, quod quis potest iuxta murum alienum etiam non dimisso spatio vnus pedis facere murum sine fundamento vel modico, puta pro sedendo, vel causa ponendi supra horticellos, dummodo humorem non faciant muro communi: per d. l. quidam Iherus, in princ. qua omnia bene not. pro intellectu d. l. fin. fini. regund.

11 De quarto principali, * scilicet de tubo camini: dic aut in totum ille tubus est extra murum communem a

parte facientis caminum, & per eum solum fumus ascendit, & ignis non appropinquat, & potest: per l. fistulam, de seru. urb. prad. & ita tenet Bart. Bal. in d. l. quidam Iherus, in princ. & Angel. in d. l. inter quos, in princ. in 3. col. de dam. infect. Aut ille est cauitus in muro communi & tunc aut per illam cauituram flamma ignis torreretur & deterior fieret murus, & non possit: per d. l. quidam Iherus, in princ. & ibi per omnes Dd. & per Ang. in d. l. inter quos. Aut per illam torreretur murus communis nec per hoc deterioraretur, & tunc distinguitur: aut illa cauitura est ultra medietatem muri vel circa: & tunc dic in omnibus, ut supra dictum est de cuppa.

De quinto * & ultimo principali, scilicet de fumo, qui exit de camino siue de eius tubo: dic ut dixi supra de pariete siue muro vers. secundo principaliter est videndum, ubi dicitur quod ex cuppa camini potest cognosci an murus sit proprius vel communis, de quo dic ut ibi plene dixi, & vide qua dixi supra de seru. fillicid. auerion. in 11. quin fine.

CAPVT LXV.

De Necessario.

- 1 Necessarium quot partes habeat.
- 2 Fenestra siue locus necessarij ad sedendum, & quando in muro proprio vel communi fieri possit.
- 3 Necessarij caua, an & quomodo in proprio vel communi muro fieri possit.
- 4 Necessarij caua an in muro proprio supra solum publicum vel vicini fieri possit.

5 Necessarij

5 *Necessarij fouca an & qualiter in muro communi vel proprio fieri possit.*

6 *Necessarij fouca an pro voluntate domini fieri possit.*

7 *Necessarij fouca murata, vel non murata, si humor vel putredo exeat, & in puteum vicini vel cisternam descendat, vel in eius venas, aut etiam in penu an eogi poterit ad reficiendum dictam foucam, ita & taliter, quod puteo vel cisterna, aut alij vicini loco nocere non habeat.*

8 *Necessarium plenum habens, si ipsum purgare velit, an possit.*

1 **N**ecessarium * tres habet partes, prima est fenestra, in qua locus fit ad sedendum: alia est caua eius quæ solet ex vasis fistilibus fieri: tertia est fouca, ad quam omnes immunditiæ descendunt.

2 De * fenestra siue loco necessarij ad sedendum, an & quando posset fieri in muro proprio, vel alieno: aut communi, distingue *ut dixi supra, de cuppa camini in tit. precedenti. & vide quæ dixi supra, de fenestra.*

3 De secunda * parte necessarij, vide licet de ipsius caua, an illa possit fieri, distingue: aut quis vult facere cauam necessarij in suo proprio, aut in alieno, aut in communi. Si sit in suo proprio, regulariter licet, nisi fiat iuxta parietem vicini: quia si tunc lædatur paries vicini, fieri non potest, *l. fin. si seru. vend. & idem dicas, si noceret puteo vel cisternæ vicini ut dicitur infra, de fouca necessarij.*

4 Tamen * vidi dubitari an illa possit fieri in muro proprio supra solum publicum vel vicini. Dic de puteo, quod non potest, nisi aliter sit de consuetudine. *a* Supra solum autem priuatum

vicini etiam non potest, nisi habeat supra stillicidium domus: *per l. si vitæ. §. fin. quod vi aut clam, & l. fin. de seru. Sed si habet stillicidium, potest sub eo quatenus durat, dictam cauam protendere, l. si. §. si. de seru. urb. prad. circa quam vide quæ dixi supra, de seru. stil. auer. in 9. q. & supra, de fenestra, in ver. ultra prædicta. & de specularibus, in si.*

De tertia vero parte necessarij, videlicet ipsius fouca, an illa possit fieri, distingue: aut quis vult facere eam in suo proprio, aut in communi, aut in alieno. Si vult facere in suo proprio, regulariter licet, nisi fiat iuxta parietem vicini, qui ex hoc lædatur: *ut leg. si quando, §. final. si seru. vend. & idem si noceret puteo vel cisternæ vicini: ut dicam infra, de fouca necessarij: vel nisi esset seruitus imposita, quod in suo facere non possit, arg. leg. alius, Codic. de seru. Si vero vult facere in communi muro dictam cauam necessarij, videtur quod non possit: quia in re communi melior est conditio prohibentis, *l. Sabinius. communi diuid. In contrarium: quod possit: per l. fistulam, de seru. urb. prad. & per Gloss. in d. l. si quando, §. fin. Ego autem in hoc sic distinguo. Aut est aliquid conuentum inter locos: illud est seruandum, leg. semper in stipulationibus, de reg. iur. Aut nihil est conuentum: & tunc aut est consuetudo in loco super hoc, & illa est seruanda, *per dictam l. semper. & per l. an in totum, C. de adif. priu. Aut nulla est conuentio vel consuetudo: & tunc aut murus est communis ad omnia simpliciter: & tunc aut ex dicta caua necessaria non fit aliquod damnum muro communi, & potest, arg. d. l. fistulam & d. l. quidam Iber. §. si. eod. tit. & per not. in d. leg. si quando, §. final. &***

C c hoc

hoc tenet Ioan. Pet. de Papia. in suo ultimo lib. in gloss. in vers. & in futurum percipiendis, vers. an autem socius. Aut infertur damnum muro communis: puta quia murus est subtilis, & nimium debilitaretur: & non potest, per leg. cuius edificium. de seru. urb. prad. vel quia propter humorem cauæ necessarii murus communis debilitatur, per d. l. quidam Iberus, in princ. cum ibi nor. & per leg. fistulas, si seruit. vend. & d. l. si quando, §. final. cum gloss. eod. sic. hoc tenet etiam dictus Ioan. Pet. in loco præallegato: qui dicit idem, si ex dicta caua exit putredo vel malus odor: & ad hoc nihil allegat, sed tu allega tex. cum gloss. in leg. 2. §. idem ait, si odore, ne quid in loco publico, & tex. cum gl. in l. pen. quod vi aut clam. & vide qua dixi supra de cloaca, in antepen. quæ. Idem etiam dicas, si ex dicta caua exit humor vel putredo in domo vicini: quia quis non potest etiam laborando in suo immittere aliquid in alieno: ut not. gloss. in d. leg. si quando, §. fin. & dicam infra, de fouea necessarii.

6 De quarta * parte & vltima, scilicet fouea necessarii, posset quæri, an possit illa fieri pro voluntate domini. Dic, aut vult facere foueam subterraneam etiam vltra suum solum sub solo vicini, & non potest: ut dixi supra de pen. versic. quid si unus vult facere. Aut vult facere quatenus durat solum suum, & potest, nec tenetur dimittere spaciū aliquod, l. si fini. regun. ut dixi supra, de penn. & puteo: nec etiam hæc seruantur de consuetudine, ut dimittatur aliquod spaciū, & præsertim quando sunt huiusmodi foueæ quæ vndique re murantur, quæ vulgo le volte dicuntur.

7 Secundo * quæri potest, quid si ex fouea murata, vel non murata, exit hu-

mor vel putredo, & descendit in puteum vel cisternam vicini, vel eius venas, aut in penu, an poterit cogi ad reficiendum dictam foueam ita & taliter quod non noceat puteo vel cisternæ aut alij loco, vicini? Dicas quod sic: quia non est licitum quicquam facere in suo per quod aliud immittatur in alienum, l. sicuti §. Aristo. si seru. vend. & d. l. si quando, §. fin. si seru. vend. l. fluminum §. fin. gloss. pen. in fine de damn. infect. & ita tenet Io. Pet. de Papia, in suo vlt. lib. in loco præallegato & ita not. Flor. in dict. l. si quando §. final. qui dicit per illum text. vbi aliquis construit loca communia iuxta domum vicini, ex quibus causetur ad illam humiditas, cogi poterit ad talia loca purganda & purgata retinenda. Aduerte tamen quia gloss. in d. l. si quando, §. fin. videtur tenere secundum Azo. quod sit licitum sterquilinum in suo ponere: licet alius sentiat inde humorem, per l. sicuti, §. idem ait si seru. vend. & per l. fistulam, in princ. de seru. urb. prad. quam gloss. inte ligo, quando raro humorem faceret: secus si adducet: per l. fistulam in princ. & adde qua dicam in tit. 1. post princ. & infr. de sterquilinio.

Sed * pone, quod habens necessarium plenum, vult ipsum purgare an possit? Credo quod non, propter fœtorem: & ideo de nocte tantum fieri debet, per ea qua dixi supra de fornace versicul. & prædicta teneo, vbi vide & adde qua dicam in tit. sequen.

A D D I T I O.

a De consuet. Vtrum consuetudo praua excuset? Resp. secundum gloss. 4. dist. in tit. 1. v. denique. quod sic, quod verum intelligo, quod non excusat quo ad Deum, quando ignorantia prauæ

prauæ consuetudinis esset crassa, vt puta contra ius naturale, 27. quest. 2. flagitia. secus vbi esset probabile dubium super consuetudinis validitate: nam tunc ignorantia legis non est peccatum vt in l. regula. ff. de iur. & fec.igno. & in cap. cum delectus. de consue. & quod not. Innoc. in cap. per tuas de simo. & gloss. in c. vno de postn præd. lib. 6. in vers. de cætero. Et vtrum consuetudo interpretetur priuilegia, sicut & legem? Respon. quod sic. c. cum dilect. de consue. l. si de interpretatione. ff. de leg. & quod ibi not. Ioan. And. in c. quod dilectio. de consue. & affi. & vide Alexan. 2. volum. consil. 107. in vlt. colu. versi confirmantur. & consil. 68. in 6. consil. in fin. & in 1. vol. consil. 83. 2. in 2. colu. in princ. & in 4. vol. consil. 134. in princ. vbi ponit quæ requirantur ad esse consuetudinis.

CAPVT LXVI.

De Seclario.

- 1 Seclarium quid sit, & quot partes habeat.
- 2 Seclarium si quis iuxta parietem communem edificare velit, an possit.
- 3 Seclario si aqua spargatur, & descendat per solarium ad partem vicini, inferiorem, ver solarium commune mædefaciat, an prohiberi possit ne amplius spargat.
- 4 Seclarij murus si communis esset, & propter pondus supellectilis appensa debilitaretur, an prohiberi possit.
- 5 Seclarij foramen, & fouea, ac eius camera qualiter se habere debeant.

Secclarium quinque * habet partes. Prima est lapis siue lignum, super quo lauatur supellex. Altera est similiter alius lapis vel lignum desuper in quo pendent scilicet, & his similia, ac etiam supellectilia coquina ponuntur. Tertia pars est foramen, per quod aqua descendit. Quarta est fouea, ad quam aquæ & cæteræ immunditiæ discurrunt. Quinta est quandoque camera, in qua statur ad lauandum. super prima parte de lapide seu ligno seclarij quo lauari solent supellectilia, si quaeritur an imponi possint in muro proptio aut in comuni, aut in alieno, dicendum est breuiter, sicut dixi de cuppa camini.

Sed * quid si vult edificare iuxta parietem communem, ipsum non tangendo? distingue. Aut per talem edificationem seclarij non sit damnum vicino suo socio, nec impeditur refectionio communis vel alieni parietis, & potest, argum. l. quidam Iberus in princ. & leg. fistulam. §. iuxta de seruit. urb. præd. Aut impedit refectionem; & non potest, per d. §. iuxta, Aut non impedit refectionem, sed noceat vicino: & tunc aut nocet assidue: quia assiduum humorem emittit, & non potest, per d. l. fistulam. in princip. & ita tenet Angel. in d. l. inter quos. in vlt. col. versi si autem quis velit edificare de damn. infest. & adde quæ dixi supra de camino versi. sed hic posset dubitari. & in tit. præd.

Item * quid si ex seclario spargitur aqua, quæ descendit per solarium ad partem inferiorem vicini, vel mædefacit solarium commune: an potest prohiberi ne amplius spargat? Dic, aut spargit pro vsu quotidiano suæ familiæ & potest argum. l. sicut §. fin. si seru. vend. & l. fistulam. in princ. de seru. urb. præd. Aut ultra vsum,

Cc 2

quoti

quotidianum, & non potest, vt dictis iuribus, circa quod vide qua plene dixi supra de seruitut. proici. in 2. quest.

4 De secunda* parte seclarij dicendum est in omnibus, sicut de prima: sed in hac secunda in primis considerandum est, si murus esset communis: & propter pondus supellectilis appensæ debilitaretur: prohiberi posset, per l. cuius adificium, de seru. urb. præd.

5 De 3. 4. & 5. parte seclarij, * scilicet de foramine, & fouea, & eius camera, dic in omnibus & per omnia vt conclusum fuit supra, tit. præced. de necessario & adde qua dixi supra de seruitute proiciendi. & quod dicam in sequ. tit.

CAPVT LXVII.

De aquarolo siue canali.

1 Aquarolus quid proprie sit.

2 Aquarolum si quis in suo habeat, & aquam per vnā regulam ducat, quæ cadat in suum, puta in curiam vel hortum: deinde illa aqua paulatim in fundum vel penum vicini vel communi descendat, an cogi possit vt dictam aquam in suo retineat, ne in alienum veniat.

3 Aquarolo vicini mei si aquam descendente videam, & ex suo ad curiam meam cadentem: an aliquid in meo facere possim propter quod aquæ fluxus impediatur: ita quod in vicini solo remaneat.

4 Aquarolo vicini si aqua in fundum meum descendat. quid iuris.

5 Aquarolo tuo si aqua in via publica descendat, quid ego vicinus contra te agere possim.

6 Pariete in communi an sit licitum mittere canale recipiens quam de celo cadentem, vel aquam deci-

sterna discurrentem. aut de aliquo aqua receptaculo, quod castellum appellatur.

Diximus de ista materia supra, in tit. de fistula: verum quia multum conuenit seclario, Ideo eam hic commemorare constitui.

Et* appello aquarolum paruum seclarium per vias lapideum in muro immissum, habens fistulas ferreas ad similitudinem capitis serpentis vel leonis, aut hominis de quo exit aqua pro manibus lauandis. Si quis autem aquarolum siue canale in suo aut alieno fabricare voluerit ea, quæ de seclario dicta sunt obseruare teneatur per iura in duobus titulis præcedentibus allegata. 3

Sed iuxta * ea dubitari posset quis habet aquarolum in suo, & ducit aquā per vnā regulam quæ similiter cadit in suum. puta in curiam vel hortum, deinde illa aqua paulatim descendit in fundum vel penum vicini vel communem, an cogi possit vt dictam aquam in suo retineat aut alienum non veniat? Et videtur quod non, per gloss. ordin. in l. si quando si seruit. vendid. In contrarium videtur, l. fluminum. §. fin. in glossa pen in fin. de damn. infect. Puto quod sit dicendum, aut illa aqua assidue descendit in fundum vicini, vel communem, & prohiberi potest, per l. fistulam, in princip. de seru. urb. præd. Aut non discurrat assidue, & tunc secus per d. l. fistulam. & pro hoc vide qua dixi in tit. præceden. primam partem.

Quid* autem si ego videns aquam 4 vicini mei descendere & cadere ex suo ad curiam non facio aliquid in meo propter quod impeditur fluxus aquæ, ita quod remaneat in solo vicini, an possim? Dicas quod sic: argument. l. 1. Per grapho sunt qui putant, Digestis ne

ne quid in loco publico, & vide qua dixi supra in 4. divisione servitutum, versic. & primo videamus, & supra de curia in fine.]

4 Item* quid si aqua descendit ex canali vicini in fundum meum? Dic quod eum prohibere possim per l. sicuti. §. Arist. si seru. vend. & per ea quæ dixi supra de seru. proiici in 1. & 2. quasi.

5 Item quid si ex aquarolo tuo descendit aqua in via publica: an ego vicinus possim agere contrate? Dic quod sic, si nocet, vel nocere potest mihi transeunti, argum. 2. in princ. ne quid in loco publico, circa quod vide qua dicam infra tit. seq. & quæ dixi supra in tit. precedenti.

6 Item* nunquid in pariete communi sit licitum mittere canale recipiens aquam de cælo cadentem, vel aquam de cisterna discurrentem aut de aliquo receptaculo aquæ quod castellum appellatur: Dic quod non: per l. fistulam, de seru. urb. præd. Et est ratio: quia per talem discursum aquarum parietem corrumpi verisimile est: secundum Ang. in d. l. inter quos, in princip. in 4. col. de dam. infect. Reliqua circa istam materiam vide supra de fistula.

ADDITIO.

a Via pub. Adde Alex. 3. vol. conf. 73. in 1. colum. Paragrapho fin. & quasi per totum, & Com. 1. volum. consil. 254. in 3. volum. consilior. 282. & quid significet via, dicto volum. consiliorum 295. & in 4. consiliorum 212. incipien. pramittendam.

* *

CAPVT LXVIII.

De aqua proiectu seu aliarum rerum.

- 1 Aquam in vicini fundum an immittere licitum sit.
- 2 Aquam vel alias immunditias in stratum publicum, vel alium locum publicum, an proicere liceat.
- 3 Putredinem aliquam puta lanaturam vel aliud putridum, si pedisequa vel famulus proiecerit, & super vestem vel caputium transeuntis per viam publicam, vel ibi stantis descenderit, an eius dominus teneatur.
- 4 Annuatim ut illic proicias, si duos tibi terra pedes concedam, an proprietatis vel usus concedi videatur.

Quæro primo nunquid sit licitum immittere aquam in fundum vicini? Et dic quod non, nisi sit servitus imposita, l. sicuti, §. Arist. si seru. vend. de quo dic ut plene dixi de servitute proiciendi.

Quæro* secundo, an liceat proicere aquam vel alias immunditias in stratum publicum, vel alium locum publicum? Et puto quod sic, dummodo non noceatur vsui publico: vel transeuntibus, vel in existentibus, argum. l. 2. in princ. ne quid in loco publico, in l. 1. in princ. de his qui deiecit, vel effusi ex lege, vel statuto, vel consuetudine aliter esset prouisum, d. l. 2. in princ. Nam communiter circa hoc per statuta locorum est prouisum, & aliter quam sit de iure communi.

Quæro* tertio, pedisequa vel famulus unus proiecit ex fenestra ali-

C c 9 quam

quam putredinem, puta lauaturam vel aliud putridum, & descendit super vestem vel caputium cuiusdam transeuntis per viam publicam, & ibi stantis, & vestem vel caputium deturpauit, an dominus a eius teneatur: & in quantum? Et dic regulariter quod in duplum damni dati: *ut est text. in l. in princ. & ibi hoc nota. Flor. de his qui deie vel effude* quod est verum, quando est proiecctum in loco quo vulgo iter fieri solet: secus si esset proiecctum in loco non consueto quo vulgo iter non consuevit esse: *ut est text. in d. l. i. §. summa cum utilitate, eodem titulo facit. l. si putator. & quod ibi not. ad l. Aquil.* quod not. quia accedit saepe de facto: & ita etiam seruatur sed pœnæ aliter solent imponi per statuta locorum, quæ sunt seruanda, l. omnes populi de iusti. & in. vbi autem non essent statuta vel consuetudo, serua quod supra dixi. Quarto * quarto, quid si concedo tibi duos pedes terræ, vt ibi proicias aquam, an proprietas vel vsus concedi videatur? Et videtur quod non eo quia fuit conditio proiciendi & causa dandi: *ut est text. in l. si mulier. de iur. do. de quo dic vt ibi per Dd.* Vltimo de ista materia de eiectionibus & effusionibus, vide plene in tit. de his qui deie. vel effu. per totum, & adde quæ dixi supra de seruittute proiciendi.

P

A D D I T I O.

a Dominus. Vtrum Dominus teneatur de facto familiæ? Respond. vt colligo ex D. Ant. & Ioan. de Lig. ac Pa. in c. licet, de res. spo. & Bartol. in l. in l. nequid ff. de incen. xui. & nau. quod sic: quod familia eius deliquit in officio seu ministerio in quo ipse dominus est præpositus & ipse vititur opera talis familiæ: quia sibi imputet quod

talem exigit, quia honestam debeat ponere, l. i. §. familia. ff. de publ. ciuilitet tamen tenetur non etiam aliter: *ut d. l. ne quid* Et quo patet quod potestas seu rector tenetur ex maleficiis suorum officialium, l. si post, C. de off. ff.

CAPVT LXIV.

De Aquaductu.

- 1 Aquaductum alicui in suo habere non licet, per quem aqua in alienum fluat: & quomodo si contra eum agi possit
- 2 Aquaductum an per vicini fundum facere liceat.
- 3 In aquaductu si ego priuatus ali-quod ius habeam: nunquid à solo cursu diuerui poterit.
- 4 Consuetudine vel statuto quis potest habere ius aquam tollendi per rotam ex flumine vel castello.

Non licet alicui aquaductum habere in suo per quæ aqua in alienum fluat: & si contra fiat, potest agi contra eum: ita ius illis non esse: *ut probatur in l. fistulas, si seru. vend.* Ex quo not. secundum Flor. ibi, quod faciens aquaductum in suis domibus, non potest, quatenus per eum fiat damnum domui vel parieti vicini, & pro hoc etiā, l. fistulam, in prin. de ser. urb. præd. Item not. secundum eundem Flor. in d. l. fistulam, quod ductus aquæ ad fontem, vel ad aliam utilitatem vel commoditatem publicam, si transeat per domum priuati: ita debet seruari & manuteneri expensis publicis quod illi priuato non noceat: & ad hoc potest agi: *ut l. fistulam*, nisi aliter actum sit, vel consuetudine seruatum, facit ad prædicta, l. 2. §. merito. & si quis à prin.

principe, ne quid in loco publico.

2 Sed * nunquid sit licitum aquæductum facere per fundum vicini? Dic quod non: & si fiat, potest vicinus propria autoritate destruere: *ut est text. in l. quemadm. §. si proietum. ad l. Aquil.*

3 Sed pone in * aquæductu, ego priuatus habebam aliquod ius: an poterit diuertere à solito cursu? Dicas quod non: imo poterit cogi diuertens, ut in pristinum statum aquam ducat: *ut est text. ubi hoc not. Dd. in l. 2. Cod. ad l. Aquil.* quod not. quia aluci aquarum in quibus vicini consueuerunt haurire vel tollere aquam, vel pannos lauare, non possunt perueniri in eorum præiudicium.

4 Ultimo * not. quod quis potest ex pacto a vel consuetudine habere ius aquam tollendi per rotam ex flumine vel ex castello: *ut est text. in l. 2. communia præd. de quo dic ut ibi per glo. & Dd. Cetera circa istam materiam, vide quæ dicam in seq. tit. de seruittu aquæductus.*

ADDITIONO.

a *Pactum.* Quæ differentia est inter pactum & conventionem? Pactum est consensus duorum vel plurium ad aliquid faciendum, vel dandum verbis expressum, ita quod verba præmittantur à promittente, & consequantur à recipienti. Conuentio vero est nomen magis generale quam pactum: quia scholares in scholis, & fratres in capitulo conuenire dicuntur: *ff. de pact. l. 2. §. conuentionis verbum.*

CAPVT LXX.

De Ponte.

1 Pons dicitur ille, qui est de lignis, non autem de lapidibus.

2 Flumen si per ciuitatem discurrat, & unus ab utraque parte ripæ domos habeat: an pontem super flumen facere poterit, per quem de una domo in aliam ire valeat.

3 Pontis partem, puta decem pedum longitudine, nūquid in flumen quis facere possit, per quem possit ire ad hauriendum aquam, vel ad lauandum pannos stare.

4 Pontis reficiendi & faciendi onus super flumine publico, ad quem spectat, per quem iter transeuntibus necessarium sit.

5 Pons an via publica appellatione veniat.

Pons proprie * dicitur ille, qui est de lignis, non de lapidibus, *ut l. supra iter. in princip. de aqua plu. arc.* & ibi hoc not. Bart. & Angel. qui dicunt, quod licet istud sit de iure: tamen de consuetudine pons & arcus lapideus synonyma sunt: quia continetur appellatione pontis, cui consuetudini standum est. Et pons potest esse duobus modis, in vrbe, seu in municipio. Vno modo, quando supra solum publicum, & de isto ponte dixi supra in tit. de ponticello, ubi vide. Alio modo, quando est supra flumen, vel aquam: & de isto dicamus.

Nunquid si flumen discurret per ciuitatem, & unus habet domos ab utraque parte ripæ, an possit facere pontem super flumen, per quem possit ire de una domo in aliam? Dicas quod non:

non: casus est in l. fin. ne quid in flum. publ. sicut non potest supra viam publicam, l. 2. §. tractatum ne quid in loco publ. & l. fin. & ibi ad hoc notat. Bal. de seru.

3 Secundo * nunquid potest in flumine facere partem vnius pontis, puta longitudinem decem pedum, per quem possit ire ad accipiendum de aqua, vel stare ibi ad lauandum pannos? Et teneo quod non: quia sicut in loco publico vel privato non licet aliquid immittere, l. 1. & 2. ne quid in loc. publ. ita nec in flumine publico, argum. d. l. fin. ne quid in flu. publ. de consuetudine tamen seruatur contrarium, cui consuetudini standum est: quia regula est, quod in pontibus & aquis standum est antiquitati: ut est text. & ibi hoc not. Bald. in titul. de pace Constan. in 6. col. quam regulam perpetuo tene menti: quia per eam decidere potes plures questiones.

4 Tertio, * ad quem spectat onus faciendi, & reficiendi pontem super flumine publico, per quem fit iter transeuntibus necessarium? Distingue. Aut est pons qui debet retineri, & custodiri per dominum ciuitatis: & debet expensis domini fieri & refici: quia ad ipsum dicitur principaliter spectare: sicut etiam spectant alia fortificia. Aut est pons qui non custoditur, sed simplex tantum pro transitu: & tunc aut deseruit omnibus de ciuitate: & per omnes de ciuitate fieri & refici debet. Aut deseruit vni tantum contratæ seu vicinæ: & illi de illa solum contribuere tenentur, sicut de puteo communi dicitur, arg. l. secundum naturam, de regul. iur. & c. qui sentit onus. eod. tit. lib. 6. facit l. adules & quod ibi nota. de via publ.

5 Quarto, * an appellatione viæ pu-

blicæ veniat pons? Et dicas, quod sic: quando per illum vulgo iter fit, argu. l. fin. ne quid in flum. publ. in l. fin. in princ. ff. de seru. & ideo statuta loquentia de maleficiis commissis in via publica, verificantur in commissis super ponte publico. Et adde prædictis qua dixi supra de seru. sig. immittendi. in 6. q. & supra de refectioe, in 7. q. & supra de pon. & vide l. supra iter in pr. & ibi per Bar. & Dd. de aqua plu. arc. Reliqua quæ spectant ad materiam pontis, dicam plene in seq. lib.

CAPVT LXXI.

De picturis seu incrustationibus.

- 1 Picturas habere in pariete communi an socio liceat.
- 2 Parietem communem vnus ex sociis, etiam altero inuito an dealbare & pingere poterit.
- 3 Incrustationes quid proprie sint, & quomodo capiantur.
- 4 Picturarum & incrustationum an ratio habeatur, si de aliquo muro de damno infecto cautum sit.
- 5 Pictura si in pariete communi existat, an causa imponendi eigna alter socius pulsare possit, ex qua pulsatione damnum illis picturis contingere posset.
- 6 Pingi si velim facere in ecclesia crucifixum, vel aliquid aliud, an possim.
- 7 Vusufructuarius vel inquilinus an in domo usufructuaria vel conducta possit facere pingi insignia sua, quæ vulgo arma dicuntur.
- 8 Depingi non potest facere insignia sua potestas officialis, vel priuatus quispiam, vel nomen suum in edificio

adificio publico ponere.

- 9 Depingi facere potest insignia sua ille, cuius pecunia publicum opus factum sit.
- 10 Capellam vel Ecclesiam si quispiam fecerit, & in memoriam sui insignia sua apponi fecerit, an clerici ea delere possint, & alia imponere.
- 11 Depictus si esset quispiam in aliquo loco publico tanquam proditor, & quispiam sine principis licentia illam picturam deleat: an in aliquod edictum incideret.
- 12 Imaginem Dei vel Sanctorum percutiens qua pena puniri possit.
- 13 Pictores & miniatores pingentes cum adulterinis coloribus, an domino ad interesse teneantur.
- 14 Pictura an cedat tabula vel charta, an e contra.
- 15 Imagines Sanctorum Leo Imperator cur deleuerit.
- 16 Imagines Sanctorum qualiter adorare debeamus.

NON * est dubium quod licet socio in pariete communi picturas habere: quia est text. in d. l. quidam Iberus in principio de seruit. urb. præd. & ibi per omnes Dd. & not. Angel. in l. inter quos in principio in ult. col. de damn. infect. qui dicit quod non est: quia pereas non fit aliquod damnum vicino, sed toti societati prodest, saltem quo ad ornamentum: & ideo inuito socio etiam fieri possunt, ad hoc tu allegat. l. impense, in fin. de verb. signifi.

Et sic not. * quod parietem communem vnus ex sociis poterit etiam altero inuito dealbare & depingere, & similia super eo facere, secundum Ioan. Pet. de Papia in suo ultimo libro, glossa antepen. vers. licet hoc casu qui-

libet eorum, & ita tenet Angel, in dicta lege quidam Iberus, ante fin. princip. potest etiam incrustationes facere: ut est textus dicta lege quidam Iberus, Paragrapho fin. exemplum ponit Angel. dicta lege inter quas in Florentinis volentibus incrustare parietem, quæ incrustatio fortifica parietem.

Et incrustationes * dicuntur crustæ subtiles marmor, quæ ponuntur extra murum, ut totus marmoreus videatur: ut est text. cum gl. in l. impense, in fin. in vers. incrustationes: & pone exemplum tu, sicut est tota Ecclesia sancti Marci de Venetiis. Possunt etiam capi incrustationes pro opere musaico, quo testudines dictæ Ecclesiæ sunt ornatae. Et per prædicta et à concludo, quod si murus esset simpliciter factus, posset vnus sociorum etiam altero inuito calce impleri facere, & ipsum dealbare: quia per hoc efficitur melior & pulchrior si ne aliquo damno socij.

Sed * quid si est caurum de damno infecto illius muri: an habeatur ratio illarum picturarum & incrustationum, Dic quod non: ut est textus in d. l. quidam Iberus, § fin. & ibi per gloss. & Dd. & per Ang. in d. l. inter quos, in princ. in ult. colum.

Sed quid * si in pariete communi sunt picturæ, an alter socius possit pulsare puta causa imponendi tigna, si propter illam pulsationem fieret damnum illis picturis: Dic quod non: idem si vellet mittere aquam per seclatium vel necessarium, & propter humiditatem deleterentur picturæ: nam dictis casibus non potest: debet enim socius ira vti re communi, quod non fiat damnum parieti communi: per d. l. quidam Iber. & per l. fistulam, si seru. vend.

Quid * si volo facere depingi crucifixum, vel aliquid aliud in Ecclesia,

D d vtrum

utrum possim prohiberi? Dicas quod non, quia istud pertinet ad ornamentum, non ad deformitatem, *l. 2. ne quid in loco sacro.* & ibi hoc not. Bart. imo dico plus, quod legatum factum pro pictura Sanctorum, censetur esse factum in piam causam, *l. linea margaritarum,* & ibi hoc not. Bartol. ff. ad l. Falc. & probatur etiam in l. Tria in fin. de auro, & arg. leg. & vide omnino qua dicam infra vers. ult. not. Item potest relinqui usufructus, statum, vel imaginis a l. statua, & ibi not. per gloss. de usufruct.

7 An autem usufructuarius, vel inquilinus possit in domo usufructuaria, vel conducta facere depingi insignia sua, quæ vulgo arma dicuntur? Et dicas quod sic: per l. sed & si cuius, §. adium, de usufruct. & ibi hoc not. Florent. quia per hoc non videtur esse deterior conditio rei, & mutari eius substantia: alias secus, C. de reli. l. monumentorum, & l. ne quis vela regia. C. ut nemo priuatus, tit. prad. su. vel alien. impo. & propterea in picturis, quæ faciliter deleri possunt, procederet: secus si vellet sculptras in lapidibus ponere.

8 Item * nullus etiam potestas, vel officialis, vel priuatus potest depingi facere insignia sua, vel ponere nomen suum in edificio publico, puta in palatio, vel platea: sed solum nomen, & insignia principis: ut est text. in l. opus in fin. cum l. seg. ff. de ope. publ. quot not. quia seruatur totum contrarium in practica.

9 Item ille, * cuius pecunia opus publicum factum est, potest nomen, & insignia sua depingi facere: ut est casus in l. 1. & in l. opus in fin. & in l. fin. de oper. publ. & ita obseruatur: maximè, quando fabricatur vna Ecclesia, vel capella: & intellige, quando de sua

pecunia: secus si de pecunia aliena: & ideo cum quidam Episcopus Veronensis, qui etiam Cardinalis erat, & Vicecamerarius Papæ, exposuisset de bonis erogandis pauperibus in fabrica maioris Ecclesiæ Veronæ duo millia ducatorum, & fecisset sculpi insignia sua super capella sua cum columnis, fuerunt sibi abrasa, & merito quidem, quia illa non erat pecunia sua, omnino tenebatur eam erogare: argum. c. relatum, cum ibi not. per gloss. Dd. extra de prob.

Item pone, * vnus fecit fieri capellam, vel Ecclesiam, & in memoriam sui nominis ibi fecit apponi insignia sua: pro ut solitum est: an possint illa insignia clerici delere, & altera imponere? Dicas quod non, imo puniri debet arbitrio iudicis, l. qui liberalitate, ad fin. & l. ope. publ. secundum Ludou. Rom. in 355. singulari. & not. Bartol. in d. l. qui liberal. qui dicit not. contra fratres minores, & aliquos religiosos, qui capellas aliquorum defunctorum attribuunt nomini alterius, qui hoc facere non debent. Item contra eos, qui abradunt arma alicuius, & ponunt arma alterius; Aduertere tamen, quod arma eorum, qui propter traditionem de patria expulsi sunt, possunt deleri, casus est in l. eorum qui, ff. de poenit. secundum Ludou. Rom. in suo sing. 353. quod incipit eorum arma, & ita etiam sæpius obseruatur.

Item adde, * quod si aliquis esset depictus tanquam proditor in aliquo loco publico, & vnus deleteret illam picturam sine licentia principis, incideret in edictum, de quo habetur in l. si familia. de iurisdic. omn. iudic. & ibi hoc not. Angel.

Item * quod percussus imaginem Dei vel Sanctorum puniri potest, leg. Cornelia de sicar. l. hoc senatus, de sicar. &

& ibi hoc notat Angel. qui dicit, quod vidit Perusij frangentem maiestatem ligneam, amputari sibi manus: & quod etiam grauius puniri potest pœna mortis, de quo vide etiam per eum in l. 1. C. de rapt. virg. & quod habetur in c. 2. de offic. ordi. libr. 6.

13 Item * not. contra pictores, & miniatores, qui minant & pingunt cum adulterinis coloribus, vt teneantur domino ad interesse, vt l. 2. & ibi hoc not. Bart. C. de murilegalis libr. 10. Item teneantur crimine stellionatus, l. 3. § si quis seruos, de crim. stellio. & not. Bart. in d. l. 2. ad fin. qui dicit idem in tincto-ribus pannorum, & sim.

14 Item * nunquid pictura cedat tabulæ vel chartæ, an è contrarij vide tex. In-stit. de rerum diu. § si quis in aliena tabula. & in l. rem §. sed & id quod in charta, de rei vendi. & quod not. in di-ctis iuribus.

15 Vltimo * nota, quod multi infide-les reprchendunt imagines Sancto-rum dicētes quod sumus idololatræ: & propterea Imperator Leo, qui fecit l. dies festos, C. de feriis. & l. si quemquam. C. de episcop. & cleric. ex suggestionē quorundam hæreticorum habuit con-tentionem cum ecclesia Romana: quia fecit remoueri omnes picturas de ecclesiis tanquam idololatriam conti-nentes: sed Papa qui tunc erat, con-gregauit concilium Romæ, & ipsum Leonem existentem Constantinopo-li excommunicauit: qui Leo lepra percussus postea mortuus est: vt scribit Paul. de Castr. in leg. final. Codice de feriis.

15 Et * tu dicas defendendo Christia-nos, quod imagines adorare non de-beamus, videlicet colores earum, seu la-pides: sed eis debemus reuerentiam propter Deum & Sanctos, qui per eas representantur. Vnde scribit Grego.

Papa Sereno episcopo Massiliensi qui imagines Sanctorum fregerat sub ex-cusatione, ne adorari debuissent, & ha-betur de consecr. dist. 3. per latum in hac verba: Et quidem imagines adora-ri vetuisse omnino laudamus: fregisse vero reprehendimus. Aliud enim pi-cturam adorare. Aliud per picturæ historiam, quid sit adorandum, addi-cere. Nam quod legentibus scriptu-ra, hoc idiotis præstat pictura cernen-tibus: quia in ipsa ignorantes vident, quod sequi debent: in ipsa legunt, videlicet qui literas nesciunt, vnde & præcipue gentibus pro lectione pi-ctura est. Item ex sexta Synodo scribi-tur: Venerabiles Imagines Christiani non Deos appellant, neque seruiunt eis, vt diis, neque spem salutis in eis ponunt, neque in eis spectant futu-rum iudicium: sed ad memoriam & recordationem primitiuorum vene-rantur eas, & adorant: sed non ser-uiunt eis cultu diuino, nec alicui crea-turæ: vt est text. de consec. distin. 3. & ibi omnino vide quod not. pro fide nostra, vt scias qualiter imagines b Dei & Sanctorum sint adorandæ. Et de materia picturarum vide etiam per Bart. in suo tractat. de insigniis & armis.

A D D I T I O.

a Imaginis. Imagines Sanctorum qua-re depinguntur? Resp. Grego. in c. per latum. de conse. distin. 3. sic inquit, quod legentibus scriptura, hoc idiotis præstat pictura cernentibus: quia in ipsa ignorantes vident quod sequi de-beant: in ipsa legunt qui literas nesciunt, vnde præcipue gentibus pro le-ctione pictura est.

b Imagines. Vtrum adoratio requi-rat locum determinatum? Respon.

D d 2 quod

quod non principaliter, quasi sit de necessitate eius: sed bene requiritur secundum concedentiam, sicut & alia signa corporalia, secundum illud Luc. 19, Domus mea domus orationis vocabitur. & id Ioan. 4. Venit hora in qua veri adoratores adorabunt ipsum, qui est principalis actus adorationis, ut dictum est. Locus tamen requiritur non propter eum qui adoratur sed propter adorantes.

CAPVT LXXII.

De Horreo.

- 1 Horreum in solarium communi si quis habeat an ipsum frumento, vel aliis mercibus implere possit.
- 2 Horreum rebus onustum si multum ponderet ita quod solarium sustinere nequeat quid iuris.
- 3 Horreum frumentarium nouum ex tabulis ligneis nobile factum si quispiam in alterius solo posuerit, an ipsi solo cedat.
- 4 Decimas nunquid rustici in horrea ad Ecclesias deferre debeant.

1 Si quis * habeat horreum in solarium communi, an possit ipsum implere frumento, vel aliis mercibus? Et dicas quod sic, quia dicitur uti re communi ad usum destinatum, l. si communis ades communi diui. & not. in d. l. Sabini eod. titul. facit l. arboribus. §. si natus. da usufruct.

2 Sed * quid si nimium ponderat, ita quod solarium non possit sustinere? Dic quod non potest cogi ad sustinendum columnas, quæ sustineant solarium. argum. l. sicut in princip. si seru. vend. Et si non substituerit, vel etiam substituerit, & solarium non possit

sustinere, vel cum paries communis debilitaretur: tunc posset cogi ad subleuandum pondus: per l. cuius adificium. de seru. urba. prad. volentes etiā ædificare iuxta horrea publice, debent dimittere spatium 10. pedum liberi ætis: ut l. maniana. C. de adif. pri. & no. gloss. in l. si cui eod. titul. de quo dic, ut dixi supra de manianis.

Sed * quid si aliquis horreum frumentarium nouum ex tabulis ligneis mobile factum in solo alterius posuerit, an solo cedat. Dic quod non: & sic non officitur domino prædij *ut est text. in l. Titius horreum de acquiren. rer. do. & vide l. granaria. in princip. de assi. empr. si secus essent tabulæ terræ affixæ d. l. si supratuum de acquiren. rer. do. & d. l. granaria. & not. gloss. in d. l. Titius horreum.*

Ultimo, * nunquid rustici debeant in horrea deferre decimas ad Ecclesias? Dic quod sic, ita ut à clericis, vel eorum nunciis non sint colligendæ in agris: per text. 16. q. 1. reuertimini. & ibi hoc notat. gloss. in vers. in horrea. vide not. per Specul. in titu. de decimis vers. ultimo quæro, & horreo, vide plene leg. cum in plures. §. locator horrei. ff. locator. & in l. dominus horreorum, eod. titul.

A D D I T I O.

a Decimas. Decimæ quando dari debent? Resp. ut dicitur in c. cum homines de deci. quod statim fructibus collectis: & hoc quo ad prædiales: quoad personales, debent solui in fine anni. sed tu dic, secundum consuetudinem præscriptam sunt soluendæ, & si petierunt, peribunt illi qui est in mora, alias non: sed cui debentur.

CAPVT LXXIII.

De Armatura.

- 1 *Armatura machina dicitur illa, super qua operarij ad ædificandum stant.*
 - 2 *Armaturam vicinud ædificant, an supra vicini solum ad murum ponere possit, ut laborantes valeant super illa armatura ad laborandum stare.*
 - 3 *Armaturam in fundo vicini an ponere licitum sit.*
 - 4 *Armaturam si quis in suo muro habeat & eam in vicini muro ponere velit, ita quod in ea requiescat, quid iuris.*
 - 5 *Armatura regulariter in suo alterius poni nequit.*
 - 6 *Armatura si male ligata fuerit, vel in ea peritica vel funes posita fuerint, quæ vetustæ erant, propter quod vnus de armatura cecidit an magister de armatura teneatur.*
- 1 *Armatura * machina dicitur illa, super qua operarij stant ad ædificandum. l. si vi certo, §. interdum, ff. commodæ de ea ita vidi dubitari.*
- 2 *Non quid * vicinus ædificans domum possit armaturam ponere ad murum supra solum vicini, ut laborantes valeant super illa armatura stare ad laborandum? Et videtur quod non, arg. l. quemadmodum. §. i. ad l. Aquil. & l. i. §. adificare, de mor. inferen. Sed est arg. contra id l. refectiois, communia præd. & istud puto verius, quando aliter commode fieri non potest. Nam si est licitum mihi murum meum altius tollere, l. altius, C. de seru. intelligitur*

quod possim ea facere per quæ possim ipsum altius tollere vel reficere etiam apponendo ad ea loca quæ non seruiant: ut est text. in l. refectiois, in principio facit ad hoc l. si iter si seru. vend. & l. veteres, de iti attingue prin.

Sed nunquid * sit licitum ponere armaturam in fundo vicini? videtur esse text. ad literam quod non, in d. l. i. §. adificare, versicul. ceterum, de mor. inferen. pro hoc, quia non licet in alienum immittere leg. si cuncti, §. Aristo, si seruitus vendicetur. l. quemadmodum. §. i. ad l. Aquil. puto quod si aliter non possit quis domum suam reficere, nisi ponat armaturam in fundo vicini, tunc possit: per d. l. refectiois, & d. l. veteres. sed si aliter possit, secus esset. Ita intelligitur d. §. adificare. & alia iura superius ad hoc allegata: quod est not. quia quotidianum.

Quid * autem, si quia habeat armaturam in suo muro, & eam vellet ponere in muro vicini, ita quod non in eo requiescat? Dic quod non potest: ut est text. in d. l. si duo, §. vicinus, ubi possideris.

Et * ex his omnibus conclude, quod armaturam quis non potest in solo vicini, neque in pariete vicini, neque supra solum alterius regulariter apponere, nisi aliter in suo ædificare non potest.

Sed * pone, quod armatura fuit male ligata, vel in eo fuerunt posita peritica vel funes, quæ erant vetustæ, propter quod vnus ex armatura cecidit: an magister de armatura teneatur? Dic quod sic: ut est text. & ibi gl. not. in d. l. si vi certo, §. interdum, ff. commodæ & prædictis adde quæ dixi supra de seru. signi immittendi, in §. q. circa medium, ver. & ideo si tibi concessi, &c.

CAPVT LXXIV.

De Stabulo.

- 1 Stabulum dicitur locus qui tantum equos recipit, & quid de communi usu loquendi.
- 2 Stabulum domus an usufructuarius locare possit pro stabulo ad recipiendum iumenta.
- 3 Domus locator, an nedum ipsam domum, sed etiam stabulum reficere teneatur.

1 Stabulum * dicitur ille locus, qui tantum equos recipit, secundum gloss. in l. palam, in princ. de ritu nupt. quæ ponit, quid sit taberna, caupone, stabulum. Nam haud dicitur proprie stabulum locus, in quo recipiuntur alia animalia: ut l. ex conducto, in princip. ibi, vel stabulum, vel ubi greges eius stare oportet, ff. loc. De communi tamen usu loquendi etiam dicitur stabulum, in quo non tantum equi, sed alia animalia, ut boues, & pecudes, stare consueverunt, facit l. eo iure, §. stabula, ff. in quibus caus. pig. tacit. contrahit. & sic stabulum est prædium urbanum vel rusticum, vide text. in d. §. stabula, & quæ dixi supra in 4. diuis. seruitutum, versicul. sed quid de stabulo.

2 An * autem usufructuarius possit stabulum domus locare pro stabulo ad recipiendum iumenta? Dic quod non, l. si usufruct. alias, æquissimum de usufruct. per quem text. dicit Flor. quod inquilini non possunt domum conductam reducere ad stabulum, vel ad usum caretatum, id est, plaustrorum.

¶ Sed * nunquid locator domus te-

neatur, nedum ipsam domum reficere, sed etiam stabulum? Dicas quod sic regulariter: ut est text. l. ex conducto, in principio. Digestis loca. & vide etiam in l. merces, Paragrapho conductor. eod. tit. & quod in eis not. De latamine autem quod procedit de stabulo, vide quæ dicam infra de sterquilinio. Vltimo adde ea, quæ habentur in tot. tit. ff. nau. caupo. stabul. & in tit. furti aduersus nautas.

CAPVT LXXV.

De ingressu seu introitu.

- 1 Ingressus seu introitus quid dicatur.
- 2 Solum quod relinquitur pro introitu, cuius esse debeat.
- 3 Expensa aliqua quando facta est in dubio, a quo facta intelligatur.
- 4 Iurisdictio in dubio cuique civitati, usque ad medium flumen competit.
- 5 Ingressus alicuius loci publicus cuius esse presumatur.
- 6 Via vicinales quæ dicantur.
- 7 In via vicinali an quis sine principis licentia adificare possit.

Sæpe * contingit inter duas domos à latere vel posteriori earum parte solum relinqui vnius pedis vel duorum vel plurium: inxta l. fin. ff. fin. regun. quod solum ingressus siue introitus dicitur, circa quod dubitari vidi, cuius sit solum, de quo dicendum est: Aut per illud solum habetur aditus & exitus usque ad loca publica, & tunc aut illud solum est relictum ex collatione priuatorum & tunc dicitur via publica, & etiam vicinalis, si vicinis tantum seruit, & non licet eam cuique occupare vel claudere, l. 2. §. viam publicam, & §. vicinales, ne quid in loc. pub. Aut illud solum

solum est ex collatione vicinorum fundorum relictum, iuxta d. l. fin. regund. & dicitur tunc via priuata, sicut locus rerum priuatarum, d. §. vicinales.

² Sed est * dubium cuius eorum esse debeat. Dic quod si constat, quis reliquerit illud solum eius esse dicatur: si vero non constat, quis illud solum reliquerit, puto quod sit considerandum quis ipsum possideat: quia in dubio præsumat illum vicinum solum dereliquisse, qui possidet, argum. l. merito pro socio, & pro hoc etiam allego quod not. Batr. in l. cum seruus, de urbanor. obligat.

³ Vbi dicit, * quando aliqua expensa facta ab alio possessore, a. l. & etiam dixi supra de pariete sine muro, vers. nunquid autem in dubio. Sed si nullus possideat, tunc si supra dictum solum vicini haberet stillicidium, dicendum est, quod tunc saltem quatenus protendit stillicidium vnius: eatenus sit eius solum inferius, argum. l. fin. & quod ibi not. Cod. de seru. urbanor. præd. Si autem nullus possidet, nec stillicidium habeat: tunc est inspiciendum, si sunt lapides in domo, seu muro ipsorum vicinorum protendentes se supra solum prædictum: sicut poni per nonnullos consueuerit causa ostendendi, quatenus durabit lapis infixus in vna domo, eatenus iudicabimus ipsius esse solum inferius, facit ad hoc l. non solum, §. sed ut probari, de non. oper. nunt. Si vero nihil de his constat, tunc in dubio iudicatum est, quod sit vtriusque pro dimidia, quia omnia quæ sunt in confinio, in dubio sunt eorum, qui ab utraque parte possident: argument. l. arbor communis diu. & l. 2. Paragr. præterea de aqua plu. arc. & l. adeo. §. fin. cum l. sequ. quæ incipit, pro negotiatione, de acquir. rerum dom. sicut dicimus de insula, &

alueo qui sunt in medio duorum fundorum: ut l. adeo Paragrapho ex insula, & Paragrapho quod si toto, eodem titulo sicut dicimus in fossa quæ est posita in medio duorum fundorum, quæ est communis eorum, ut d. l. 2. Paragra. præterea, & ibi per gloss. & Barrol. in suo tractat. Tyberiadis, in prima parte, in princip. versiculo flumen, ubi ponit etiam idem de fossatis, & sicut dicitur etiam de flumine existente inter duo territoria.

nam * in dubio iurisdictio competit cuique ciuitati vsque ad medium flumen, ut notat. Bar. in dicto tractat. Tyberiadis, versicem, videndum est vtrum iurisdictio, & Bal. in ea ex literis penul. col. ad fin. de probat. Et ideo si dicti vicini non concordant in vsu, & possessione, dictum ingressum possunt per chordulam diuidere quod versus domum alterius similiter sit altera dimidia: iuxta not. per Bar. d. d. in l. quod conclane de damn. infect. & per Bald. in d. c. 1. §. Paragr. si quis de mās. in §. colum. versic. quid si quedam plateola est in medio in ritu. de controu. inuestit. in vsibus feud. & dixi supra de curia siue curte, & hoc intellige quando patitur commodam diuisionem. Si enim esset ita paruus ingressus, siue introitus, quod commodè diuidi non possit: tunc dicendum est, quod dicatur de vestibulo: ut remaneat communis, l. arbor. §. de vestibulo, communis diu. & notat. Bal. in d. §. si quis de manso. Et prædictis adde quæ dixi supra de pariete sine muro vers. sed vidi dubitari, cum tribus secū. Prædicta autem intellige de ingressu siue introitu priuato.

De * publico autem dubium non esset: quando non est priuatorum. Et intellige esse publicum, etiam si seruit tantum vicinis: & ducit ad domum

mun vicinorum tantum vel ad flumen publicum : dummodo non sit factum ex collatione fundorum priuatorum, l. 2. §. *vicinales*, ne quid in loco public. quod bene not. quia multi putant, quod huiusmodi ingressus qui non habent exitum in viam publicam, vel ad flumen publicum : sed ducunt solum ad domos priuatorum, quæ viæ vicinales appellantur : sunt priuatorum vicinorum, vt possint per eos claudi, quod non est verum, per d. §. *vicinales*.

- 6 Item etiam * vicinales viæ dicuntur, quia principaliter deferuiunt vicinis, publicæ tamen sunt: vt d. l. §. *vicinarum*, ne quid in loco public. & ita alias indicaui : & aperti feci Veronæ vnam viam vicinalem clausam per vicinos quæ habebat aditum ad flumen publ.
- 7 Et de ista via vicinali dic, quod in ea quis non potest ædificare sine licentia principis, vel ciuitatis l. 2. in princ. ne quid in loco publ. & si daretur licentia, intelligeretur sine damno alterius: vt dixi supra de solo siue area. in fallentia, & adde quæ dicam infr. seq. lib. tit. de seruis via.

A D D I T I O.

2 Ab illo poss. An possessor præsumatur dominus vide Corn. 1. vol. conf. 23. & 113. & 30. Et quis perdat possessionem ex negligentia. vide in 2. vol. conf. 56. & semel possidens hodie præsumitur possidere, vide in 3. vol. conf. 91. & 180. & 313. & in 4. vol. consil. 87. Ex quo actu præsumatur possessio vide Alexand. 1. vol. consil. 43. & in 5. vol. conf. 99. & conf. 183. in vers. nea obstat, in fin. col.

C A P V T LXXVI.

De Horto.

- 1 Prædium urbanum, vel rusticum quando dicatur.
- 2 Hortus an domus appellatione contineatur.
- 3 Hortum an dare videatur qui de mum dat.
- 4 Hortus an veniat, si alicui contenta in domo legata fuerint.
- 5 Hortus cui cedat, si duo fratres domos diuiserunt, in quarum medio hortus fuerit.
- 6 Domus habitationem si quispiam uni legauerit, cui etiam hortus continetur, ad quem per eam aditus habeatur, an legatarius ipsi heredi aditum præstare teneatur.
- 7 Hortum ad prædium quis reducere potest.
- 8 Domum habens iuxta vicini hortum ex illa domo, in illum hortum quidquam ponere non potest.
- 9 In horto suo quislibet ad libitum ædificare potest, dimisso tamen legitimo spatio.
- 10 Decima an solui debeant de his, quæ in hortis nascuntur.

Hortus * quando dicatur prædium urbanum, vel rusticum, vide text. in l. urbana prædia, de ver. sig. & l. 4. §. pen. & ibi, & in vrbe hortorum latitudo, & ibi Flor. si. regun. & quod dixi supra in 4. diuisione seruitutis, ver. quid de horto.

Et * an hortus contineatur appellatione domus? Dic, si est emptus unico pretio cum domo, vel est parauis, vel deputatus, ad vsum domus, venit appellatione domus, alias regulariter locu

secus, etiam si per domum ad eum habeatur aditus, *l. fin. in princip. & ibi hoc not. Bal. Ang. Flor & Dd. de seru. urb. præd. & probatur in l. præd. §. pen. & ibi per Bart. & Nic. de Neapol. de leg. 3. facit l. testatrix. in princip. si seru. vend. & vide gloss. 3. 1. 2. 4. religiofam, que ponit.*

3 An ille * qui dat domum, videatur dare licitum, & vide capit. Rayn. & in princip. & ibi Iran Andr. & Cano extra, de testam. vide Bal. in cons. suo quod incipit.

4 Quid si quis legauit contenta in domo? Et dicitur hortus paratus ad vsum domus, ubicumque hortus est causa delectationis, *d. l. præd. §. pen. vel est pedisequus domus secundum Baldum in d. consil.*

5 Sed * quid si duo fratres diuiserunt domos, in medio est hortus, dic quod ille hortus cedit illi domo pro qua testator vrebatur illo orto: sed si non apparet cedit illi domui, per quam habebat intrinsecum aditum ad illum hortum *d. l. præd. §. qui domum, de legat. 3.* Si hæc non apparent cedit vtrique domui secundum Nicolaum de Neapol. *qui ita not. in d. §. qui domum.* Et subdit, quod si consuetudo regni disponit, quod primogenitus habeat domum intelligitur etiam quod habeat hortum,

6 Si quis * legat vni habitationem domus, cui continetur etiam hortus, ad quem per eam aditus habeatur, an legatarius teneatur præstare aditum hæredi per d. domum? Dic quod sic: *ut est text. in l. fin. in princip. de seru. urb. præd. & ibi not. per Dd.* Non potest quis domum diruere causa hortum faciendi. *C. de adific. prin. l. an in totum, & probatur l. senatus, in princip. de contra hempt. & in l. cetera, §. 1. & §. hoc senatus de leg. 1. & in l. si quis per hanc,*

C. de adific. prin. quod not. contra multos, qui diruunt domos & faciunt vi. ridaria.

Sed * bene potest quis hortum ad prædium reducere, *l. apud Trebatium, §. si vicinus. de aqua plu. arcend. nisi esset vsum fructuarius: quia non posset vi. ridarium, in quo habet vsum fruct. ad alium modum conuertere, l. si cui, §. sed adium, de vsum fruct.* Posset constituere seruitutem, ne faciam in muro meo fenestram, per quam possum te prospicere in orto tuo: *ut l. alius C. de seru. & ibi not. Bal. & dixi supra de fenestra.*

Item * habens domum iuxta hortum vicini, non potest ex illa domo quicquam ponere in illum hortum: *ut l. 1. & ibi hoc not. Ang. de seru. urb. præd. & dixi supra de seru. proiciendi & supra de aqua proiectu.*

Et ideo si habeo * palatium iuxta hortum tuum licet habeam in pariete meo versus hortum tuum multas fenestras, & per mille annos tenuerim, tamen in orto tuo poteris ædificare demisso legitimo spatio, *iuxta l. fin. fini. regum. & obsecrare lumina mea in toto, vel in parte, l. qui luminib. de seru. urb. præd. & ibi hoc not. Ang. & not. in l. 1. C. de seru. & dixi supra de solo siue area, circa prin.*

Nunquid de hortis, * id est, de his quæ nascuntur in hortis decimæ solui debeant? *vide. extr. in c. ex parte, el. 1. de decimis, & quod ibi not. & adde, quod ille qui est in hortis siue in continetibus ædificiis, dicitur esse præsens: ut est tex. cum gloss. in verbo. præsens Instit. de satisfda §. si vero aliquis, & habetur in l. præsens, cum sequ. de procur.* Appellans tamen non tenetur querere iudicem à quo: *ut l. 1. §. aduendi, quando appell. sit, idem in hortis instructis, vide leg. legatum sub condi-*
Ec rione,

zione, §. 1. de arm. leg. l. quæstum. §. 1. de fun. instru. & de hortis vide text. in l. si ira quis, §. Si ira cavit. de verb. oblig. & l. qui concubinam, §. qui concubinam, §. qui hortos, de leg. 3. & in cap. Raym. in prin. extra de test. Et adde quæ dixi supr. de seru. protegendis, in §. q. supra de camino, antequam de quarto principali.

CAPVT LXXVII.

De Columbario.

- 1 Columba capiens de alieno columbario, etiam in suo furtum committit.
- 2 Fundi usufructum, in quo columbarium sit, si quispiam habeat quomodo & quando columbarum commodo uti possit.
- 3 Proprietates columbarum, quibus predicatorum æquiparantur: quænam sint, remissive.

Est* prohibitum capere columbas de alieno columbario, etiam in suo: capientes dicuntur committere furtum, & accusari possunt de furto: ut probatur in l. Pomp. §. 1. & ibi Flor. famil. heretico. facit Paragr. gallinarum, Instit. de rer. diuis. hoc tamen casu, quando quis capit columbas alienas in suo potest pænitere: & non tenebitur, eas relaxando: ut not. Bartol. in l. qui e i mente, de fur. nisi potuisset cyminum vel aliud in sua, causa ducendi columbas alienas: quia tunc puto, quod non habeat locum pænitentia, argum. l. cuicumque in fin. de seru. fug. quod no. Communiter tamen sunt statuta terrarum, quæ prouident circa hoc. Si aliqui sunt hæredes vnus qui habebat columnam, competit etiam eis iudicium facere fam. etc. pro diui-

dendis columbis, ut est text. in d. l. Pomp. §. 1.

Si quis habet usufructum fundi, in quo sit columbarium, quomodo & quando uti possit commodo columbarum, collige ex text. l. usufructuarium, §. si in variis & ibi hoc not. Flor. de usufr. Columbarum sicut pavonum fera natura est, not. de rerum diuis. §. pavonem, ubi vide.

Et* de septem proprietatibus columbæ, vide per Archid. 36. dist. quia Eccles. & predicatorum æquiparantur columbis & agnis, not. idem Arch. §. q. s. non omnis, el. 2.

CAPVT LXXVIII.

De Sterquilinio.

- 1 Sterquilinum in domo habens, si faciat ipsum proicere iuxta murum communem, vel alienum, an possit.
- 2 Stercoris aceruum si quis in fundo, aut agro meo posuerit, an actione vi aut clam contra eum agere poterit.
- 3 Virinam fecidam aut stercus si quispiam in solo publico vel privato proicere voluerit, propter quod malus odor & factor vicinis exhalat, an possit.
- 4 Sterquilinum an veniat, vendito vel legato fundo.

Quis* habet sterquilinum in domo facit proicere latamen iuxta murum communem, vel alienum, an possit? Dic aut tangit murum communem vel alienum, & non potest, ut l. si quando §. fin. si seru. vend. Aut non tangit, sed est iuxta: & tunc si assiduum humorem facit usque ad murum prædictum,

dictum, non potest, *l. fistulam, in princ. de ser. urb. prad.* secus si aliquando, & non assidue ibi, & ita intelligo gloss. *in d. l. si quando, ut dixi supra de neces-*

sario, vers. de quarta parte, & vide que dixi supra de seclario, de aqua rolo, sine canali, & vide Flor. in l. si seruus seru-
 2 *num, §. si fumum, ad leg. Aq.*
 Si quis * posuerit acervum stercoreis in fundo meo aut agro, an possim agere contra eum, quod vi aut clam, vide *l. si alius, §. si quis acervum, quod vi aut clam.* Item si quis sterco- per fundum meum protulerit, cum id ipsum facere vetuissim: si nil damni mihi fecit, nec speciem fundi mei mutauerit, non tenebitur, quod vi aut clam. *ut l. si vitem. §. sterco- quod vi aut clam.*

3 Quidam * vult proicere sterco- aut urinam foetidam in solo publico, vel etiam priuato propter quod malus odor & fetor sit vicinis, an possit; Dic quod non, *l. adiles, in fine, ff. de via pub. & est text. cum gloss. in l. 2. §. idem ait, si odore, ne quid in loco publico, & in l. penult. quod vi aut clam. & adde que dixi supra de cloacis, vers. sic. & prædicta teneo, in quest. 5. & supra de necessario, in fin.*

4 Nunquid * vendito vel legato fundo sterquilinum veniat? Dic quod sic, sit tamen distinctio: aut sterco- randi agri causa paratum est, & ad emptorem, & legatarium pertinet: aut vendendi causa & ad venditorem vel ad heredem spectat, nisi aliud actum sit: & hoc siue sterquilinum in stabulo sit, siue extra stabulum in acervo, *ut text. in lege fundi, Paragrapho 1. de act. empt.*

* *

CAPVT LXXIX.

De Macerie.

- 1 Maceriem iuxta regionem, vel fundum alterius, si quis adificare voluerit, nullo spatio medio relicto potest, dummodo terminum suum non excedat.
- 2 Murus seu paries proprie cum calce dicitur.
- 3 Regula que dicit, quod adificatum cedit solo, an in muro sine calce adificato locum habeat.
- 4 Lapidem, vel quid aliud in curia, vel domo mea si posueris, an ea absque alia denunciatione propria auctoritate tollere, & eiicere valeam.
- 5 Lapidem & tigna in fundo meo de voluntate mea, me precario concedente si posueris, an ea auctoritate propria si inde ea non exportas, remouere possim.
- 6 Si tibi concesserim simpliciter, ut aliquid in meo apponeres, an videar ad meum beneplacitum concessisse, an vero animo donandi, & in meo seruitutem constituendi.
- 7 Viatorem si quispiam inuitauerit, & postea eum pœnituerit, an contra ipsum agi poterit.

SI quis * vult maceriem adificare iuxta regionem, vel fundum alterius, potest, nullo spatio in medio relicto, dummodo terminum suum non excedat, *l. si in princ. fin. regun. & maceries dicitur paries, siue murus de lapidibus sine cemento, l. quantum pertinet, vers. paries, de verb. sign. & ibi glo. in l. si precario comm. prad. & l. ade*

Ec 2

facra

ade sacra. §. 1. de contrah. empt. & gloss. sentit in d. l. fin. vers. murus, quæ dicit, cum calce, & propriè iuxta vulgare, dicitur murus siccus.

3 Murus * vero siue paries propriè dicitur cum calce, ut not. in d. d. in rubricis, & dixi supra de pariete, siue muro, in prin. & ideo si quis vult murum facere de lapidibus sine cæmento, siue calce, potest, in confinibus agri sui, sicut sepem ædificare, d. l. fin. sed si murum cum calce, debet pedem relinquere.

4 Sed * nunquid illa regula, quæ dicit quod ædificatum cedit solo, l. adeo, §. cum in suo de acquir. rer. dom. habeat locum in muro ædificato, etiam sine calce? Et videtur quod non, quia de facili remoueri potest, argum. l. si Titius hoc reum, de acq. rer. dom. Contrarium est verius, per d. l. si precario, communia prad. & ibi not. Flor. & Paul. de Castro in fin. & idem not. Paul. de Castro, in l. 2. Digestis de rei vend. quod not. Item vendito fundo, an videatur vendita maceries, id est, murus sine cæmento, qui est in eo? Et dicas quod sic, per d. l. si precario, ubi hoc not. Flor. si quis obligatus est non prohibere me ædificare sub pœna, b si in via detinet portantem lapides, vel calcem, vel similia pro illo ædificio incurrit pœnam, l. 1. in princ. & ibi hoc not. Flor. de mor. infer. pro hoc, §. ædificare ea l. 1. & l. veteres de itin. atque priua. si is qui lapides ex fundo emit, tollere eos non vult, ex vendito cogi poterit, ut tollat eos, l. si is qui lapides de act. empt. & si eos non auferret, facta sibi denunciatione, ut tollatur, dominus fundi eiicere potest per l. 1. §. lice. autem, de peric. & cummo. rei. vend.

5 Quid * si posuisti lapides, vel aliquid in curia, vel domo mea sine mea voluntate? Dic quod propria

authoritate sine alia denunciatione possum tollere, & eiicere, l. si precario, & ibi glossa communia pradior. l. quemadmodum, Paragrapho primo ad leg. Aquil. l. si vitem. §. si ad ianuam, quod vi, aut clam.

Sed * quid si posuisti lapides, & tigna tua in fundo meo de voluntate mea, me precario concedente, iuxta l. si precario, an possum ea remouere propria authoritate, si tu ea inde non exportas? Teneo quod prius debeam te requirere, ut inde remoueri facias: alias ego prius mouendo teneor tibi ad interessere, argument. d. l. 1. §. licet autem, & ita tenet Paul. de Cast. in d. l. si precario.

Quid * autem si simpliciter concessi, ut aliquid apponeres in meo? an videar concessisse precario, id est, ad meum beneplacitum: an vero animo donandi, & constituendi seruitutem in meo? & glossa in d. l. si precario in vers. precario, videtur tenere, quod animo donandi, & seruitutem constituendi: sed aduerte quod illa glossa loquitur, quando ego concessi tibi, ut aliquid faceres in tuo, in quo habeo seruitutem: nam tunc odio seruitutis, & fauore libertatis recuperandæ videor concedere animo seruitutis remittendæ: nos vero loquimur quando in meo, quo casu dicit Angel. in d. l. si precario, se putare, quod potius precario, quam animo donandi, per l. cum de indebito, de proba. Nec obstat, quod quando cessat alia causa, præsumitur animus donandi, l. si cum aurum de solut. l. Campanus de oper. lib. 2. §. circa de doli except. Quia illud est verum secundum eum, quando quis promittit aliquid dare, vel facere alteri, vel dat, aut facit, hic autem promittit in suo fieri, quia si præsumeretur animus, & voluntas donandi,

donandi, præsumeretur in partem odiosam: quia videretur seruitus constituta, dicit Paul. de Castr. in d. leg. si precario. Tamen sibi videtur in hoc esse distinguendum: aut promisi tibi facere tale quid, quod de sui natura non est perpetuum, sed temporale: aut promisi id tibi facere quod de sui natura non est ad tempus, sed ut perpetuo sit. Primo casu, quando id concessi quod de sui natura non est perpetuum, sed temporale, puta quod tibi possis congregare arenam, vel calcem, aut tigna, vel lapides occupantes locum: & tunc procedat dictum Angel. & sic possum te compellere ad remouendum, quando mihi placuerit, argu. l. 1. de precario. quia sufficit, si cui, vel in paucis laboribus amici succurramus, l. tutori. C. de neg. gest. Quod ego limito duobus modis. Primo, nisi esset facta concessio e ob aliquam causam: puta quia dixi, patiaris quod ego ponam lapides, vel arenam, vel tigna in domo: quia in mea, quam ædificare volo, stare non possunt: nam tunc non possem cogi ad remouendum, nisi secundum quod ædificauero domum, arg. leg. incommo. §. sicut. ff. commo. Secundo fallit, quando ego concedens precario vellem sine causa remouere eum damno illius cui concesseram: quia tunc obstarat exceptio doli: quia precarium est beneficium, & beneficio iuari, non decipi nos oportet, ut dicit text. in d. §. sicut. & hoc tenet eleganter Abb. Sicu. in c. si. extra de precario, pro quo allegat id quod notat Ioan. Andr. in proæmio Decreta. ubi dicit.

7 Quod * si quis inuitauit viatorem, & deuiavit, & postea eum pænituverit, potest agi contra eum, facit quod habetur in l. si pænam de verb. oblig. & in l. pen. C. commo. quod nota pro

limitatione tituli de precario. Secundo casu principali, quando concedo tibi tale quid, quod de sui natura non sit ad tempus, sed perpetuo sit: puta partem in meo facere, vel immittere tignum factum in foramine, quo tectum sustentatur, & tunc intelligitur concessio facta animo donandi, & constituendi seruitutem: alias sequeretur damnum alterius, cui sit concessio, si post sumptus factos cogi possit destruere, & sic concessio intelligitur facta secundum subiectam materiam, l. si uno. in princ. ff. loca. quod perpetuo tene menti. Et adde quæ dixi supra de seru. tigni immittendi, & de tigno iniuncto, & de aqua proiecitu.

A D D I T I O.

a Fundum. Appellatione fundi, quid contineatur, vide Corn. 3. vol. conf. 235. incip. visa. & conf. 236. incip. diligenter, & conf. 237. incip. videtur & an locus differat à fundo, d. conf. 237.

b Sub pæna. Vtrum sufficiat ad obseruantiam legis soluere pænam solum, quando prohibet sub pæna? Respon. quod sic in foro contentioso, facit glo. in c. dilecti. de arb. in auth. de iudicibus. §. quia vero. ubi patet, quod pæna soluta, quæ erit in compromisso, non potest peti, ut stetur sententiæ, nisi addatur, ut soluta pæna stetur arbitrio, ff. de transact. l. penult. & C. eo. l. cum proponas.

c Concessio. Concessum intelligitur de iure communi, quod non est prohibitum, arg. 30 q. 4. qui spirituales 16. q. 1. sunt nonnulli. §. dist. l. 1. in fi. & l. 28 §. 2. ff. ex quibus caus. ma. l. nec non §. quod eis. ff. de procu. l. mruus, §. 1. ff. de test. c. 1. cum ext. de transla. prolat. inter corporalia. ff. de colle. illicit. l. 1. soluit gloss. in d. c. inter corporalia. quod

Ec 3. p i n a

prima iura loquuntur in constitutionibus affirmatiuis, & non prohibitis. Exemplum conceditur, quod contrahatur matrimonium: ergo semper, & cuilibet. Exemplum in prohibitis: homicidium prohibetur, ergo semper, nisi ubi inuenitur concessum.

CAPVT LXXX.

De Fouea.

- 1 Foueam qui in suo facere velit, iuxta tamen fundum alterius quid obseruare debeat.
- 2 Fossam urforum, luporum, aut ceruorum capiendorum causa in via publica, aut in itineribus publicis, aut in sylua publica si quispiam fecerit, & bos, vel aliud animal in eam ceciderit, qua actione contra facientem agere poterit.
- 3 Fossa an sub solo publico fieri possint.

Qui * vult foueam in suo iuxta fundum alterius facere, quantum profundum est, aut tantum derelinquat, *l. fin. fini regu.* quæ habetur duobus modis in litera. Vno modo cum illa disiunctiua, *Aut:* & ita communiter habetur, est sensus, quod debet fodiens tantum spatium relinquere à fouea vsque ad fundum vicini, quantum est profundum, id est, quantum extenditur fouea in latitudine super eius summitate: & hoc sent. ibi gloss. super vers. tantumdem. cum ibi disiunctiua referatur ad fodientem, si maior esset profunditas, quam latitudo, vel è contra, erit in electione fodientis, vel relinquere spatium profunditatis, vel latitudinis, argu. leg. plerumque, in final. de inredo. cum simil. Alio modo habetur litera in d. l. fina,

sine illa disiunctiua, *Aut:* & solum dicitur. Quantum profundum est, tantum derelinquat, & tunc est sensus, quod fodiens debet indistinctè relinquere tantum spatium, quantum est profunditas foueæ, & intelligo illam text. de fouea; siue fiat iuxta vicinum fundum urbanum, puta parietem vicini, quia licet illa leg. fin. sit posita in tit. fini. regu. tamen locum habet in prædio urbano, ut dixi sup. de pariete siue muro, circa princ. & probatur per gloss. in l. fluminum, §. preterea. in vers. furnarij, ibi fallit hoc, ubi fodis iuxta parietem meum magis quam possis quod non licet, de dam. infect. & noluit dicere, per d. leg. final. fini. regu. d. siue fouea fiat iuxta parietem rusticum. Item intelligas foueam proprie, quando habet istud nomen speciale foueæ, ut leg. i. §. fossa, ne quid in flum. publ. vel quando siccandorum agr. causa facta est, leg. in summa. §. i. de aqua plu. arc. vel quando est facta pro animalibus potandis, vel pannis lauandis, vel anseribus, vel anatibus in ea retinendis. Secus si fouea esset, quæ transiret in aliud nomen speciale, sicut est puteus, quia passum tunc debet relinquere, d. leg. fin. fini. regu. d. & dixi supra de puteo. Item si esset fouea, quæ dicitur penu, ut dixi supra de penu, in fin. in tantum quod si veller facere fossatam in comuni diuidendo agrum suum fundo vicino, non teneretur derelinquere illud spatium: imo de consuetudine seruatur, ut fiat in confinio fodientis, aut etiam in confinio vtriusque, leg. §. preterea. ibi gloss. de aqua plu. arc. & tunc in dubio esset communis, ut not. ibi gloss. & dixi supra de ingressu, & dicam plenius in seq. lib. de fossatis. Licetum est etiam in suo fodere, & auertere aquæ venam, quæ decurrebat ad fundum

fundum vicini, si hoc fiat ut sibi proficiat, & non principaliter, ut vicino noceat, l. fluminum §. fina. cum duabus ll. sequen. de dam. infect. & leg. 1. §. denique de aqua plu. arc. & probatur in l. quoties. la. 1. in princip. ubi, aliter asque de seruit. & not. Paul. de Cast. r. in l. si sibi per illum textum. C. de sera. dixi supra de puteo, versic. quid si in domo mea.

2 Si quis, * fossam fecerit visorum, vel luporum, aut ceruorum capiendorum causa in via publica, aut in itineribus publicis, aut in sylua publica, & bos in eas inciderit agere potero interdicto, quod in publico factum est, l. si alius, §. pen. quod vi aut clam. & etiam possum agere l. Aquil. nisi mihi prius denunciauerit, vel nisi sciuerim, l. qui fouea. ad leg. Aquil. & not. gloss. in d. §. pen. vel nisi esset facta fouea in locis, ubi fieri solet, d. l. qui foueas, & idem dicas in foueis quæ sunt causa collocandi frumenta, prout fit in Marchia.

3 Sed * an illæ possunt fieri sub solo publico: Et teneo quod non de iure: quia in solo publico non est licitum priuato aliquid inmittere sine principis licentia vel superioris, l. 2. in princ. ne quid in loco publico. & maxime si est via publica seu iter publicum, leg. adiles §. cura autem est, de via publica. alias est, de loco publico fruendo, & per illas efficiatur deterior via, & via dicitur deterior fieri, si per illas foueas impediretur vsus eius etiam ad commercium, hoc est, eundem vel agendum: aut cum via plana fuerit, cliuosa fiat vel ex molli aspera, aut angustior ex latiori, aut palustris ex sicca, l. 1. §. deterior. ne quid in loco publico: In hoc tamen puto, quod sit conseruanda consuetudo loci, per l. 1. & l. an in totum. C. de adif. priuat. per

gloss. in rub. C. qua sit long. consuet. quæ loquitur de porticibus, ubi veto non sit consuetudo, serua quod dixi. Cætera circa istam materiam vide in sequenti libro in tit. de fossatis in sequit. versic. nec obstat quod dixi.

CAPVT LXXXI.

De Arboribus.

- 1 Oliuam vel ficum in suo plantans, quid obseruare debeas.
- 2 Arborem si quis in suo plantauerit iuxta alterius regionem, legitimo dimisso spatio: & postea radices in tantum excreuerint, quod domus mea fundamento ruina periculum afferatur, an contra eum, qui plantauerit, vel qui plantatam habeat, agere potero.
- 3 Arbor si radice miserit in fundum meum seu in murum domus meæ, an eas propria auctoritate incidere valeam. vel cum auctoritate iudicis.
- 4 Arbor tua si supra domum meam vel fundum meum pendeat, an illud totum, quod ex arbore super meo pender, auctoritate propria abscindere possim.
- 5 Arbore tua supra domum meam pendente, quod remedium competat.
- 6 Distio In aliquando pro De, ponitur.
- 7 Interdictum de arboribus cadendis tam directum, quam utile tribus in casibus competit.
- 8 Datur hoc interdictum de arboribus cadendis Si arbor communibus adibus impendet, & cuilibet domitorum insolidum.

9 Arbor

- 9 Arbor ex fundo suo in viam publicam si ita caderet, ut itineri impedimento esset eamque pro derelicto habeas quid iuris.
- 10 Arbor si in fundum vicinum radices porrexerit, an vicino eas incidere liceat.
- 11 Arbor cuius esse videatur, radicibus in vicini fundo arboraliter illatis.
- 12 Arbores alienas si quispiam in suo plantauerit, vel suas in alieno, cuius erunt.
- 13 Arbores alienas incidens, Aquilia, & arb. furtim casarum tenetur.
- 14 Arboris appellatione quid veniat.
- 15 Arbor ex mea si fructus in fundum suum cadant, an mihi colligere licitum sit.
- 16 Fundum si vendiderim, exceptam arborem & ea ceciderit: & demum eius radices pullos emiserint: an eos vendicare possim.
- 17 Usufructuarius arbores etiam infructuosas excidere non potest, quia de ambulationes opacas & amoenas reddunt.

Oliuam * & ficum in suo plantans à fundo vicini per nouem pedes distet: alias autem arbores seu riga per quinque pedes, ut l. fin. fini regn. & ratio potest esse propter radices & ramos & frondes. Sed si aqueductus decurrit per locum priuatum, debet ab utraque parte esse spatium 25. pedum in quo nullæ sunt arbores: & si quæ nascerentur, debent excidi, l. 1. & ibi hoc not. Bartol. Cod. de aqueduct. l. 11. & est ratio secundum Bartol. ibi in fin. quia est præsumptio quod arbor radices mittat, & extendat per 25. pedes. Si vero aqueductus transitum faceret per loca, publica, debet esse la-

tudo 10. pedum munda ab omnibus arboribus, l. omnes, ut princip. eod. tit. de aqueduct. lib. 10. & not. Bartol. in d. l. 1.

Sed * quid si quis plantauit arborem in suo iuxta regionem alterius dimisso legitimo spatio secundum d. l. fin. reg. & postea ita excreuerunt radices, quod fundamentum vicinæ domus ruinam seu periculum afferat, an possit agi contra eum qui plantauit, vel qui plantatam habet? Et videtur quod non per l. Gracchus, C. de adult. quia dicitur quod initium sit spectandum: ut not. plene per gl. & Dd. in c. dudum ad audientiam, extr. de elect. contrarium tamen est verius, per l. 1. C. de interd. & ibi hoc not. gl. fin. in fin. & est ratio: quia licet in suo sit licitum facere quodlibet, l. Pauc. de damn. infect. tamen illud verum dummodo nihil immittat in alienum, l. sicuti §. Arist. si seruitut. vendid. & ita tenent Dd. in d. l. 1.

Dubium tamen est, * an hoc casu quo radices misit arbor in fundum meum seu in murum domus meæ, an eas possim propria autoritate incidere: an vero cum autoritate iudicis. Et videtur quod propria autoritate possim, l. quemad. §. si prore. ad l. eq. & l. si vitem §. si ad ianuam, quod vi aut clam. Nec videtur ob stare, d. l. 1. interd. quia secundum aliquos non inducit necessitatem de adicione iudicis l. 3. C. de pig. Alij dicunt, & istud est verius, secundum Pet. Cyn. & Dd. in d. l. 1. quod non possim propria autoritate incidere sed cum autoritate iudicis, ut d. l. 1. & l. si plures §. si arbor. arb. fur. cas. Nec obest, quod dixi, quando quid est inmissum in meum, possum propria autoritate tollere: quia in hoc est distinguendum: Aut aliquid immittit in suo quis, & à se possessio, tamen contrarius mihi debitum: & tunc est necesse

necesse recurrere ad interdictum: quod vi aut clam, & de no. ope. nun. *vi l. si viem. §. si ad ianuam. quod vi aut clam. & l. de pap. §. meminisse. de no. ope. nun.* Aut quis vult in rem meam immittere: & tunc aut illud immissum non tangit rem meam, sed pender supra: & tunc illud propria autoritate non possum remouere, *d. l. quemad. §. si protellum ad l. Ag. Aut tangit rem meam: & tunc aut illud immissum est artificiale, quod conuenit operi manu facto: quia foueam facit per quam incurrit aqua per murum: & tunc propria autoritate mea possum tollere, *ut d. §. si protellum.* Aut missio non est artificialis, sed naturalis, ut quando vicinus meus plantat in suo, & postea radices naturaliter intrant in meum: & tunc propria autoritate euellere incidere non possum, *d. l. si plures. §. si arbor. arb. fur. ces. & d. l. i. C. de interd. & ibi hoc no. Cyn. Bart. & Dd.* Et prædicta procedunt in radicibus.*

4 Sed quid in frondibus & ramis: pone, arbor tua pender supra domum meam vel fundum meum: an possim totum quod ex arbore super meo pender, propria autoritate abscindere? Et videtur quod sic, *per l. i. §. i. de arb. cad. & hoc tenuit gloss. ibi per l. pignoris. Cod. de pig. act. & l. liberum. C. quando lic. unicuique sine iud. vind. in contrariū gl. allegat. in d. §. i. l. 3. C. de pig. scilicet quod cū iud. autoritate hoc fieri debet: & pro hoc d. §. si protellum. ac etiam quia si ingredior in tuum contrariam voluntatem, tibi teneor actione iniuriarum, in l. u. qui, de iniuriis. In hoc conch. de secundum Bart. in d. l. i. de arb. cad. quod est practica, quando arbor tua pender in ædes meas, primo d. beo tibi denunciare, ut eā adimas, secundum verba edicti de arb. cad. arg. d. i. in princ. & in §. ait. prætor.*

Et consilium est, quod de hac denuntiatione fiat instrumentum: si tu negligis adimere, & ego autoritate mea vado, & succido, cum neminem prohibentem inueriam, nec alias fuerim prohibitus, licite facio. Nam non omitto vim, cum non fuerim prohibitus. Item non facio clam, cum ius mihi permittat, *d. l. 2. §. de arb. cad. & non debeo credere vel suspicari, quod contra iustitiam mihi resisteret, & controuersiam facies.* Sed si cum venerim ad incidendum resistas tunc non possum mea autoritate tollere, sed debeo recurrere ad interdictum de arb. cad. & est casus in dict. §. i. Est enim prohibitum, ne mihi domino adium tu dominus arboris vim facias.

Circa * prædicta quaeritur commentatur: distinguit tres casus, Aut arbor tua pender supra domum meam, & tunc agi potest ex primo capite, de arb. cad. ut arbor tollatur in totum, & succidi debeat à stipite, *l. i. §. i. de arb. cad. en.* Aut arbor tua pender supra agrum meum: & tunc ex secundo capite eiusdem edicti non agitur, ut tollatur in totum sed ut coercetur & incidatur in pedibus à terra, *d. l. 1. §. deinde ait. prætor, & hoc not. gloss. Cyn. in dict. l. i. C. de interd. & ibi per Cyn. & doct.* Et ratio differentiae est inter istos duos casus: quin in primo, quando arbor supra domum alienam pender nocet domui ratione pluriæ: sed in secundo casu quando est supra agrum non nocet agro nisi ratione soli qui intrat terram, secundum Cyn. in d. l. 3. Aut arbor non pender supra domum, vel agrum alienum: sed radices mitti in alienam domum: & iste est tertius casus de quo non loquitur edictum de arb. cad. sed prouiso, *d. l. i. in C. de interd. quæ vult, quod licet*

ff deficiant

deficiant verba edicti, tamen ex æquitate comperit conditio ex illa l. i. quæ est actio in factum, vel utile interdictum, *ut not per gl. in d. l. 1. & istud ultimum, quod comperat utile interdictum de arbor. cæd. tenet ibi gloss. & Cyn. & Dd. & Bart. in d. l. 1. §. differentia, de arb. cæd.* Sed quia ista opinio quod comperat utile interdictum, & non directum de arbor. cæd. procedit sine dubio secundum opinionem glossæ quæ vult, quod ubi verba deficiunt, & mens subest, tunc datur actio utilis, *ut not. in d. l. curatoris. Codice de negot. gest.* Sed secundum opinionem Cyn. & Bartol. in d. l. curatoris, & in l. 1. §. 1. Cod. *uti poss.* quæ est, quod ubi mens sola subest, licet verba deficiant, datur etiam directa: sed quando deficiunt verba legis, & mens, sed subest ratio earum, tunc utilis, prædicta directio videtur habere aliqualem dubitationem: quia ex quo per edictum de arb. cæd. proprie sumptum, veniunt etiam radices arboris: quia illa dicitur proprie arbor quæ habet radices, *ut est casus not. in l. vitem Paragraph 1. arb. fur. cas.* ergo videbatur adesse mens prætoris in edicto, de arbor. cæd. & sic deberet dari directum interdictum, non utile. Item quia dicitur in edicto, arbor impendet, &c. Nam dum dicitur, impendet, videtur etiam significare in loco: quia dictio *In* significat in loco, vel in persona, & requirit tactum loci vel personæ, *ut est casus not. in l. 1. Paragrapho in flumine, de flum. & in l. 1. §. hoc interdictum, de nou. oper. nunc. & ibi per Bart.* Sed tu teneas opinionem prædictam & Doctores qui eam sequuntur, in d. l. 1. Codice de interdict. nam licet edictum de arbor. cæd. loqueretur de arbore, non tamen simpliciter loquitur: sed de arbore quæ in alienas ædes impendet: nam ver-

bum Arbor. iunctum cum verbo impendet, debet qualificari secundum naturam verbi cui adiungitur, *in delictis, §. si extraneum, de noxa. act. l. Lucius, & ibi Bart. de test. mil. In,* sed verbum, Impendo, non extenditur ad radices quæ subiciunt fundamenta domus: quia verbum Impendet, debet exponi, id est, dependet, vel supra pendet.

Nam dictio *In* * aliquando ponitur pro *De*, *ut est text. cum glossa in l. sicuti signa de edil. ed. probatur in l. quaro, §. fin. ibi, in demo, eodem & sic dictio In*, non requirit tactum loci. Item quod verbum, Arbor, non extendatur ad radices, quando coniungitur cum verbo quod aliud impotat, *est casus in l. 1. iuncto ver. si quis radicibus, arb. fur. cas.* & quod istud sit verum, quod hoc casu non comprehendantur radices arborum ex mente edicti, patet in l. 1. Cod. de interdict. *ibi*, dum dicitur, ad exemplum alicuius, non est idem cum illo ex mente: sed est per extensionem, quæ fit per eandem rationem, concludo igitur ex prædictis, quod hoc interdictum, de quo in d. l. 1. scilicet quando per radices crescunt sub fundamento domus vicini, debet esse utile & non directum, quia nec verba, nec mens edicti de arb. cæd. fuit de ipsis radicibus, sed solum de arbore, quæ supra pendet: & sic de frondibus & ramis, sed quia si fuisset interrogatus prætor, quid de radicibus propter eandem vel maiorem rationem idem dixisset: *argum. l. tale pactum, cum ibi not. per gloss. in l. fin. de pact. ideo ad exemplum interdicti de arb. cæd. dabitur, & hoc utile, quod est not.*

Item datur * hoc interdictum de 7 arb. cæd. tam directum, quam utile, competens in tribus casibus, de quibus supra

supra dixi in vers. circa prædicta, quod datur non solum domino ædium, sed etiam ei qui vsumfructum habet, quia ipsius interest arborem ipsum non pendere, l. 1. §. non solum, de arb. cad.

8 Item * datur hoc interdictum, si arbor communibus ædibus impendat, & cuilibet dominorum in solidum, quia & servitutem vendicationem singuli habent, d. l. 1. §. præterea. Item an pro opere facto in arbore possit agi, & qua actione: vide l. si alius, §. notauimus, quod vi aut clam & plene not. per Bartol. in l. 1. §. hoc autem dictum, de non. oper. nunc. Item si arbor ex vicini fundo inclinata in tuum fundum sit, ex lege duodecim tab. de amouenda ea recte agere potes, ius ei non esse ita arborem habere, l. fin. de arb. cad. & competit actio in factum vel negatoria, secundum gloss. ibi & Bart. Si aliquis cavit mihi de damno inf. & arbores ex suo agro uti tempestatis confractæ, & in meum agrum ceciderunt, eo quod facto viribus meis vel segetibus meis nocerent: vel ædificia demoliantur, stipulatio non committitur: secus si vetustate arborum hoc accideret, text. est in l. fluminum, §. item apud Iulian. de damno infect.

9 Item * quid si arbor ex fundo tuo in viam publicam sic caderet, ut irine-ri sit impedimento, eamque pro derelicto habeas? Dic quod non teneris: sed si actor tua impensa arborem tollere paratus sit, recte tecum agere poterit de via publica rescindenda, sed si pro derelicto non habeas, tecum agere poterit, ne quid in loco publico, & adde quod not. Fed. de Sen. in cons. 102. Dictum est supra de arboribus quæ intrant murum vicini vel eius fundamentum.

10 Sed * quid si arbor potrexerit radices in vicinum fundum, an vicino li-

ceat eas incidere, & Dic quod non: sed agere poterit negatoria, ei non esse ius, sicut nec tignum, nec protectum habere, ut l. si plures, §. si arbor. arb. fur. cas.

Item quid * si radicib. in fundo vicini arbor alitur, cuius videtur esse arbor? Dic eius vicini, in cuius fundo origo arboris est, d. l. si plures in fin. quod intellige quando alitur à solo vicini, non tamen occupavit, ut quæ per latitudinem, & longitudinem tangit: & quando poterat vivere ex radicib. quæ erant in solo, unde ducit originem alias secus, & ita intelligitur, §. si Titius, Instit. de rer. diu. s. & ibi not. per Ang. in d. l. si plures, in fin. & vide omnino, l. si vitem, in prin. & quod ibi not. per Dd. quod vi aut clam.

Item * si quis plantauit arbores alienas in suo, vel suas in alieno, cuius erunt? Dic ut habetur in d. §. si Titius, & in l. idem Pom. scribit si frumentum, §. de arbore, de rei vend. & in d. l. si vitem in prin.

Item * incidens arbores alienas, tenetur Aquila, & arb. furt. cæ. l. 1. & pen. ff. arbor furt. cas. & hoc siue quis suis manibus incidat, siue alij incidendum mandauerit, ut l. si furtum, §. si autem, eod. tit. & etiam si colonus arbores ceciderit, ex locato tenetur, l. si colonus eodem titulo, & si plures eandem arborem furtim ceciderint, cum singulis in solidum agi poterit: & si eadem arbor plurium fuerit, vniuersis in simul vna pœna præstabitur, l. si plures, in prin. arb. furt. cas. & competit ista actio emphyteutæ, non autem usufructuario, l. cadere, §. pen. eod. tit. Et quæ & quanta sit ista pœna, & aduersus quem competat, & quibus, vide in l. furtum, §. si cum seq. arb. fur. cas.

Et quia * facta est sæpius mentio de arbore, sciendum est quid veniat appellatione arboris? Dic quod continentur

Et 2

tenentur

continentur etiam vites, l. 2. & 3. arbor. fur. cas. l. 2. §. arbores. arb. fur. cas. Item multa alia continentur appellatione arboris, de quibus vide in l. vitem per totam, cum seq. arb. fur. cas. & vide omnino Bar. in suo tract. de alneo. ubi ponit quid sit proprie arbor, & quod sit herba.

- 15 Item *quid si ex arbore mea fructus in tuum fundum cadant; Dic quod vsque ad tertium diem licitum est mihi colligere nec vim facere potes, l. 1. de glan. l. & vide omnino quod ibi not. Bar.
- 16 Item si vendidi fundum. *excepi arborem, & ea cecidit, & postea radices eius pullos emiserint: an eas possim vendicare Ista est q. sabbatina, de aqua vide per gl. in l. obligationem fere. §. pen. de ac. & ob.
- 17 Ultimo adde, quod *usufructuarius b non potest excidere arbores etiam infructuosas, quæ de ambulationes opacas & æternas reddunt l. aquis. §. num. de usufr. & adde quæ dixi supra, ne luminib. officiat, in 4. & 5. q. de ser. protegendi. §. q.

ADDITIO.

a Arbor. Adde Corn. 3. vol. consil. 267. incip. dominus.

b Usufruct. Et si usufructuarius rem deteriorauit, an hæres eius teneatur? Vide Corn. 2. vol. consil. 119. Et locare fundum, in quo habet usufructum, pertinet ad usufructuarium, non ad hæredem, d. vol. consil. 187. Et utrum usufructuarius omnium bonorum teneatur solvere legata, vide in 3. vol. consil. 195. Et utrum usufructuarius possit cedere vel vendere commoditatem usufructus? Resp. Bar. in l. interest, C. de usu. & habit. quod sit: sed non usus usufructus. Similiter ille *cur legata est in testamento domus ad

inhabitandum, poterit alteri locare, & finietur solum morte ipsius cui legata est, l. habitatio ff. de usu & habit. & Inst. eod. §. fin.

CAPVT LXXXII.

De Sepulchro.

- 1 Sepulchrum est locus, ubi corpora ossaue hominis condita sunt.
- 2 Locum religiosum unusquisque sua voluntate facit, dum mortuum infert.
- 3 Sepulchrum si quispiam effodere voluerit, quantum spatii relinquere debeat.
- 4 Viam ad sepulchrum qui non habet, precario à vicino impetrare potest, & si concedere noluerit qua actione cogi poterit.
- 5 Religiosi non habentes in loco suo locum eis congruum, petere possunt, quod propter religionis fauorem loca eis condementia assignentur.
- 6 Porticum aut stillicidium si quispiam in sepulchrum immiserit, qua actione contra eum agi possit.
- 7 Sepulchra antiquorum quæ erant, & quid recentioribus temporibus de cadaveribus sepeliendis cauerim fuerit.
- 8 De sepulture loco quantum ad effectum non curatur, quoniam domini est terra, & plenitudo eius.
- 9 Sepeliri apud quam ecclesiam quis debeat.

SEPULCHRUM est * locus ubi corpus ossaue hominis condita sunt. l. 2. §. sepulchrum. de relig. & sumpt. fun. & varia nomina sepulchri vide per gl. in l. enicamque §. idem ait de instro. action. & per Flor. in d. l. familiaris, cum l. seq.

in paragrapho si adhuc de religios.

2 Locum * religiosum unusquisque sua voluntate facit, dum mortuum infert in locum suum: *ut insu. de rerum diuis. §. religiosum.* vide etiam ubi postea quid de loco communi vel alieno, vel in quo aliquis habet vsumfructu & ille locus dicitur religiosus, in quod est caput hominis. *l. cum in diuersis de relig.* Et si caput diuisum est in plures partes & positum in diuersis locis: ille locus dicitur religiosus, in quo est melior pars capitis, & si partes sint æquales, neuter erit religiosus, *gloss. in est nos. in d. §. religiosum.* quam not. pro ludentibus ad plastellam, vel ad par & impar: quando plastella scinditur, & minus, scillus reperitur, inspicitur ubi est maior pars & si partes sunt æquales, neuter valet.

3 Si quis * sepulchrum effodere voluerit, quantum profunditas est tantum relinquat, *leg. fin. in fin. finium regund.* quod pone sicut dictum supra de fouea, in princ. Seruitus itineris ad sepulchrum, priuati iuris manet: & ideo remitti domino fundi seruitus, & potest acquiri etiam post religionem sepulchri hæc seruitus potest, *l. seruientes ia grande §. seruitus itineris de seruitus.*

4 Qui * non habet viam ad sepulchrum, potest illam impetrare precatio à vicino, & si concedere noluerit, poterit compelli non iure actionis, sed extra ordinem, id est, officio iudicis, vendere iusto pretio iter cogitur, per eum tamen locum, per quem vicinus minus lædatur, *l. si quis sepulchrum, in pr. de relig.*

5 Per quam * l. dixit ibi Guilicli, quem sequitur Floren. quod religiosi non habentes in loco suo locum eis conuenientem: vel sufficien-

tem, possunt petere quod loca eis concedentia assignentur, propter fauorem religionis, hac ratione cogitur vicinus eis vendere donum, quia fauore publicæ utilitatis compellitur quis vendere rem suam, *l. 1. ex princ. de his qui sunt sui vel alie. iur.* & idem tenet Flor. in *l. 2. §. locus de relig.* & idem qui tenet Angel in *l. 1. ad fin. solu. matr.* qui dicit ita de facto obtinuisse Guil. de Cūn. ut refert ipse Guil. in *l. decernimus, C. de episc. & cler.* idem tenet Bald. in *d. leg. 1. solu. matr.* & idem tenet Ioan. de Ana in *c. apostolica, in princip. extr. de dol.* qui dicit, quod hoc procedit, non tantum in ecclesia ædificata sed etiam ædificanda quia magis fauetur ecclesiis de nouo fundatis, quam iam constitutis & ratio esse potest: quia de nouo constituenda religio magis viget: *facit quod habetur in c. fin. de rescript. in 6. & in Clem. fin. eod. tit.* Ego plus dico, quod ista procedunt non solum in ecclesiis ædificandis, sed etiam pro claustris & pro domibus de nouo faciendis, aut agendis necessariis pro monasterio virorum, & monialium eadem ratione, & ita alias obtinui in ciuitate Veronæ: quod singulariter & perpetuo tene menti: & idem dicas pro scholis fabricandis, *ut nos Flor. in d. leg. si quis sepul. in princ. & nos. Dd. in d. l. 1. solu. matr.*

Si quis * porticum aut stillicidium 6 in sepulchrum immiserit, etiam si ipsum monumentum non tangat, recte cum eo agi potest, quod vi aut clam in sepulchro factum sit: quia sepulchrum est; non solum is locus, qui recipi humationem, sed omne etiam supra id cælum: ideoque nomine sepulchri violari agi potest, *l. si viam. §. pen. quod vi aut clam.*

7 Ultimo * not. quod olim solebant corpora maiores nostri in domibus propriis sepelire, sed propter cadaueris foetorem statutum fuit, quod extra ciuitatem sepelirentur, & pœna statuta contra facientes sepulchra in ciuitate, & magistratus patientes hoc fieri, est in l. 3. §. diuus Adrianus, de sepul. viol. & leg. mortuorum de religio. permittebant enim sepulchra, vel in cœmiterio, vel in alio loco ad hoc deputato, vel sacrificato, vel in propriis prædiis, & quicumque locus per illationem corporis mortui religiosus efficiebatur, l. 2. in princip. & §. Prætor ait. de religio. Verum quia per hoc damnificabatur Dominus loci, fuit prouisum, per diuis. de religio. ut l. 2. §. 1. & §. is qui eod. ritu. nunc vero per-

mittitur in ciuitatibus sepeliri, & aliis locis consecratis, secundum conditionem personarum.

Quantum * autem ad effectum, 8 non curatur de loco sepulture: quia domini est terra, & plenitudo eius. 13. qu. 5. ubicunque facis c. sacrum de sepul. & not. Floren. in rubric. de religio.

Apud * quam Ecclesiam quis de- 9 beat sepeliri? Dic apud illam, quam elegerit, ut habetur 13. qu. 3. in summa. dummodo relinquat Ecclesiæ parochiali partem, extra. de sepul. c. de his & c. cum super. & habetur in c. fin. eod. tit. lib. 6. & in Clem. dudum. §. verum, de sepulch. Sed in sepulturis parentum filij collocandi sunt: de quo disc, ut habetur 13. quæst. 2. adiut. & cap. placuit.

TRACTA



TRACTAT. II.

DE

SERVITVTIBVS. TAM VRBANORVM, QVAM RVSTICORVM PRÆDIORVM.

1 *Servitutes rusticorum prædiorum que sint.*

præd. Nunc de singulis videamus, & primo de itinere.

SERVITUTES rusticorum prædiorum sunt hæc: Iter, Actus,* Via, aquæductus, Aquahautus, pecoris ad aquam appulsus, ius pascendi, Calcis coquendæ, Arenæ fodiendæ, Licere altius tollere, & officere prædio vicini, domum, a vel prætorium, vel protectum habere: Licere habere iter, ut boves per quos fundus colatur, in vicino agro pascantur, coactique habeantur. Item ut pedamenta ad vineam ex vicini prædio sumantur. Item vicino cuius lapidina fundo tuo immineant, ius esse tertam in fundum iacere, saxa posita habere, & ut in tuum lapides peruoluantur, ibique positi habeantur, indeque exportentur. Item tugurium mihi licere habere in tuo, &c. his similibus. *ut est text. in l. 2. & 3. & l. veluti. in final. ff. de serui. rust. præd. & Inst. de seru. in princ. & §. inter rusticorum*

ADDITIO.

a *Domum.* Quomodo capiatur verbum domus, vide Alexand. 1. volum. consil. 48. in ultim. colum. in fine. Et domus sumitur in iure variis modis, vide Corneum 1. volum. consil. 55. & in 3. volum. consil. 198. in 4. volum. consil. 41.

CAPVT I.

De Seruitutibus Itineris.

- 1* *Iter est ius hominis eundi, ambulandi, nec non inmentum agendi, vel vehiculum.*
- 2* *Ire ab ambulare in quo differas.*
- 3* *Promittas si quis vni Iter, ius, & seruitutem sibi promittere videtur: secus qui factum promittit.*

4 *Itineris*

- 4 *Itineris servitutem qui habet, an possit ire, nedum pedes, sed etiam eques.*
- 5 *Servitutem itineris habens, si velit ducere iumentum, & plaustrum, oneratum frumento, vel aliis rebus, etiam ipse ascendere, an super servientis fundum transire valeat.*
- 6 *De loco servitutis itineris si dubitetur, arbiter, vel communis amicus, qui hoc dirimere debeat, assumi debet.*
- 7 *Servitutem itineris habens, si locum elegerit, licet amplius variare non possit, ille tamen qui servitutem concessit, bene potest, si absque alterius incommodo fiat.*
- 8 *Iter vel alia servitus si legetur sine ulla loci determinatione, electio ad quem spectabit, an scilicet ad promittentem, seu eius heredem, an ad illum, cui servitus legata, vel promissa fuerit.*
- 9 *Iter ad pradium duorum commune si legetur, nec legatarij de itineris loco consentiant, quid iuris.*
- 10 *Itineris latitudo quanta esse debeat.*
- 11 *Via cuius latitudinis esse debeat.*
- 12 *Iter, aut altum per certum locum si quispiam alicui cesserit, an possit uni, vel pluribus per eundem locum, vel iter, vel altum cedere.*
- 13 *Aqueductum si alij concessero, an alteri iter per eundem locum dare, vel cedere posero.*
- 14 *Itineris servitus sicut in certa fundi parte constitui potest, ita etiam pro certa temporis parte.*
- 15 *Fundi servientis & dominantis Dominus qualiter servientis fundo uti possit: & ad quid Dominus fundi servientis teneatur.*
- 16 *Iter, altus via, & aqueductus per fundum quum, si emerim, an ad vacua possessionis traditionem teneatur.*
- 17 *Fundus venditus si servitutem alteri debeat an in hoc emptori venditor teneatur.*
- 18 *Fundi venditor qualiter teneatur, quando servitutem non expressit, quæ in fundo vendito debetur, vel fundi venditi conditionem, & eam emptor ignoravit.*
- 19 *Possessionem qui tenetur vacuum tradere, an liberetur, si rem tradat, quæ alteri servitutem pradialem debeat.*
- 20 *Iter si excipere deberem, puta, quia sic in contrahendo conveneram, & tamen fundum liberum per errorem tradidi quomodo mihi succurratur.*
- 21 *Fundus servitutem itineris debens alluvione occupatus, quomodo in pristinam servitutem restitui debeat.*
- 22 *Fundum per alienum an quis, ire seu transire valeat, & an dominus volentes ire, vel transire per fundum suum prohibere possit.*
- 23 *Fundum meum ingredi valentem propria manu, & auctoritate repellere possum.*
- 24 *Agrum per alienum ire fas est, si Dominus non prohibeat: tamen non est, si Dominus ipse prohibeat.*
- 25 *Itineris, siue eundi in fundum meum: ut qui in quasi possessione sit: ita quæ eum quominus eat, impediri non possim, & si impediam de itinere altusque privato teneatur, quos requirantur.*
- 26 *Servitutem inter affirmativam, & negativam quæ differentia sit.*
- 27 *In re aliquo suo quod quispiam usus fuerit quomodo probetur.*

- 28 Itinere per seipsum quod aliquis
usus, an sufficiat, & an satis sit,
quod alius pro se iuerit.
- 29 Itinere per vicini fundum si quis-
piam usus fuerit, usque ad illum
locum, ad quem est ingressus, est in
quasi possessione, & ei competit in-
terdictum de itinere actiue pri-
uato.
- 30 Via usum sciente & patiente aduer-
sario an retinere necesse sit.
- 31 Itinere vel actu si quispiam usus
sit, sufficit: nec desideratur, quod
seruitus constituta fuerit, vel de-
beatur.
- 32 Itinere vel actu quod quis usus fue-
rit non vi, nec clam, non precario,
quomodo probetur, & cui hoc
onus probandi incumbat.
- 33 Seruitutem habenti rusticam, iure
magis consulitur, quam habenti
seruitutem urbanam.
- 34 Fundum per alienum quod quis iue-
rit saltem per 30. dies, & propter
hoc in quasi possessione esse dicatur
quæ inde utilitas resultat.
- 35 In possessione iuris illud vulgare lo-
cum habet, vim vi licet repellere.
- 36 In seruitutibus incorporalibus, quæ
causam discontinuam habent, quis-
piam in quasi possessione esse dici-
tur, etiam si nullo modo sufficienti
tempore usus esset.
- 37 Dominus eum, qui est in quasi posse-
sione iuris eundi per fundum suum,
quomodo expellere poterit.
- 38 Interdictum de itinere priuati, reficien-
tibus competat, & quæ, ac quot
ipsum consequantur.
- 39 Interdictum de itin actuque refic. an
aliud sit ab interdicto de itin. actuque
priuati, & ita an duo interdicta sint
vel vnu tantum duo capita habens.
- 40 In interdicto de itinere actiue pri-
uati, refic. quis seruitutem constitu-

tem probare necesse habeat.

41 In interdicto de itinere actiue pri-
uati, refic. quare quispiam duo pro-
bare necesse habeat, scilicet se usum
hoc anno fuisse, & seruitutem sibi
constitutam esse.

42 In interdicto de itinere actiue, &c.
quare si me esse in quasi possessione
viae, itineris vel actus probem, ne-
cesse probare habeam, quod seruitus
mihi inuito constituta sit, & cetera
quæ sequuntur.

Iter * est ius hominis eundi, ambu-
landi, non iumentum agendi vel ve-
hiculum, ut l. 1. in princ. ff. de seru. rust.
præd. Et ius intelligitur eundi, id est,
quod solus ire possit: ambulandi cum
alio, ita exponit glo. d. §. 1. & in d. l. 1.
in princ. ver. eundi. Vel aliter intelligi
potest, videlicet ius eundi, scilicet pla-
ne ambulandi, scilicet currendo, se-
cundum glo. in ver. eundi.

Ex quo not. secundum Ange. & Paul.
de Castr. in d. l. 1. in princ. differentiam
inter, ire, * & Ambulare. Nam ire dici-
tur qui solus & plane vadit: Ambulare
vero dicitur cum socio, etiam curren-
do vel cantando. Sed qui habet iter,
habet utrumque. Si autem haberem
alterum tantum, puta, si conceditur a
mihi quod possim ire per fundum
tuum, non possem ambulare cum socio
vel currendo ire: & sic verba instru-
menti sunt inspicienda, secundum di-
ctum Paul. in d. l. 1. in princip.

Et ex hoc not. aliud, * quod ille
qui promittit vni iter, videtur promit-
tere sibi ius & seruitutem, & per con-
sequens quod possit ire & ambulare.
Sed qui promittit vni, quod possit ire,
videretur promittere factum b & sic b
solum ire, non ambulare, ut not. Bar.
in l. pen. ff. de seru. rust. præd. de quo
etiam vide per eundem in l. stipulatio. §.

G g

f

si quis ait, & ibi per Dd. ff. de ver. obl. & per glo. & Dd. in l. 2. §. 1. & per text. in §. item si in facto, in ea, l. 2. & ibi omnino vide Pau. ff. de verb. obl. quod est notabile, quod sunt huiusmodi instrumenta. Quandoque tamen iter non est servitus, ut si fructuario detur à Domino alterius prædij, ut l. 2. §. 2. si seru. vend. Quandoque etiam iter grosso modo dicitur quolibet via, per quam iter: ut voluit glo. Instit. de seru. in prin. in vers. iumentum, in fi. & Azo. in sum. C. de seru. §. est autem iter. Et ideo iter quandoque dicitur via, sed improprie: ut est text. cum gl. in fi. in l. quantum ad iuris pertinet. in fin. ff. de verb. sign.

4 Sed quaeritur, nunquid ille, * qui habet servitutem itineris, possit ire, nedum pedes, sed etiam eques. Dic quod sic, ut leg. qui sella, in principio, & leg. inter alium, ff. de seru. rustic. prædior. & not. glo. in leg. 1. in princ. eodem titulo, in ver. eundi, in fin. & Azo. in sum. eodem titulo, in §. est autem in fine; imo potest se deportari facere in lectica, vel rheda, aut curru, ut est text. cum gl. in d. l. qui sella, in princip. Quod intelligo siue docatur per unum equum, vel iumentum, siue per duos, secundum Paul. ibi, vel etiam plures eadem ratione, quod not. maxime pro nobilibus, qui sapissime se ducere faciunt per rhedas aut currus cum quadrigis: qui si habent in fundo alterius servitutem itineris, possunt transire per dictum fundum cum suo curru, vel rheda. Et intellige prædicta, quando habens servitutem itineris, ascendit equum, vel currum. Secus fuisset, si duceret equum, vel iumentum, aut currum ante se, vel post se, quia non posset, ut l. 1. in fin. ff. de seru. rustic. præd. & not. gl. in l. qui sella, in princip.

Sed quid si habens* servitutem itineris, vult ducere iumentum, & plaustrum oneratum frumento, vel aliis rebus, & etiam ipse ascendere, an transire possit per fundum servientis? Si consideramus personam, quæ est eques, vel super curru, & potest, per d. l. qui sella in princip. & d. l. inter. Si consideramus, quod equus, vel currus est oneratus aliis rebus, videtur, quod non possit per dicta iura. Ego credo quod sit considerandum, quod principaliter agitur, si enim principaliter intendit ducere equum, vel currum oneratum, ut faciunt milites qui onerant equos suos herbis, vel feno, aut frumento, & ascendunt super sarcinam, vel sicut faciunt molendinarii, & tunc licet videatur esse eques, tamen quia principaliter hoc non agit, sed tantum vult sarcinam ducere, & non potest, argum. l. si quis, nec causam cum ibi not. ff. si cert. per. si vero principaliter intendit ire eques, vel in curru: tunc etiam super equo, vel curru portet alias res, sicut fit sapissime pro illis qui vadunt ad villam, quando portant super equo carnerum, vel sacculum, vel similia: vel ciues qui mittunt vxores suas, vel familiam super rheda, vel curru: & faciunt etiam onerare rhedam, vel currum lecto, vel aliis supellestilibus, & aliis rebus sibi necessariis in villa: tunc attento quod principaliter persona defertur, teneo quod ire potius dicatur, quam agere: & si habet servitutem itineris in fundo alterius, non poterit prohiberi transire cum dicto curru, vel vehiculo cum persona, & rebus, pro quo facit leg. pe. ff. ad exhib. & istud allegatur ad concessionem transitus factam armigeris, ut intelligatur civili modo, hoc est ut transeant per partem minus damnosam, & isto casu debet eligi locus, per quem habens serui

servitutem itineris ire debeat, *ut d. l. si cui, & l. certo generi, §. si totus, ff. de serv. rust. præd.* & debet eligere locum minus Domino fundi servientis nocivum, *ut d. l. si cui.*

6 De quo * si dubitetur, debet assumi arbiter, vel communis amicus, qui habeat hoc dirimere, *ut d. §. si totus, ibi, arbiter dandus est, & in §. si locus in fi. in ea. l. ut no. Paul. in d. §. si totus, & postquam facta erit electio de vno loco, non poterit amplius variari, ut d. l. si cui, imo ceteræ partes liberæ remanebunt, ut §. si totus, & ita tenet gl. in d. l. si cui, & l. nam satis, §. ceterum atque, ff. quemadmodum serv. amitt. & vide quæ dicta sunt circa prædicta in præcedenti lib. 9. qu. princ. in princ.*

7 Vbi dixi, quod * licet habens servitutem, si elegit locum itineris, non possit amplius variare, tamen ille, qui concessit servitutem, bene potest variare, quando variat sine incommodo alterius, *ut l. 2. §. pen. ff. de sumpt. fu. & ita habet gloss. fina. in dist. leg. si cui, ff. de servitut. quæ est not. & eam sequitur ibi Barto. & Dd.* Quarto, & ultimo, casu principali, quando est commissa, vel constituta servitus per certam, & determinatam partem fundi, & tunc non habet dubium, quod per illam tantum partem debet ire, & non per aliam, quoniam alix partes fundi ab ipso principio sunt liberæ, & non cadet hæc electio. Per locum enim designatum bene possum ire, secundum quod mihi placet, & potest mihi constitui servitus ad certam partem fundi pro diuiso, *ut l. ad certam, ff. de servitut. & l. qui per certum, ff. communia præd.* licet non ad incertam, vel pro indiviso, *ut l. 2. & l. pro partio, ff. de serv. & adde l. certo generi, §. latitudo, ff. de serv. rust. præd.* Puto tamen quod liceat concedenti

servitutem, mutare locum, dummodo faciat sine incommodo illius, cui servitus est promissa: ita quod non minus commode per alium locum designatum servitus constituatur, *argum. l. 2. §. penul. ff. de relig. & sumpt. fun. quæ hoc probat in gloss. in d. l. si cui, ff. de servit.*

Quarto * etiam, quid si legatur, aut 8 promittitur iter, vel alia servitus sine ulla determinatione loci, ad quem spectabit electio? an ad promittentem, seu eius heredem, an vero illum, cui est servitus promissa, vel legata? Et videtur quod electio sit promittentis, vel hæredis, per l. si via, ff. de serv. rust. præd. in contrarium videtur d. l. si cui. Sed die circa istam questionem, *ut plenè dixi in præced. lib. in 9. quæst. princ. in versic. sed dubium est, & adde quæ dicam in vers. item quomo. in fi.*

Sed quid si * legatur iter ad prædium 9 commune duorum, nec legatarij de loco itineris consentiant? Dic quod servitus non acquiritur, nec deperditur, *ut l. itinere, ff. de serv. rust. præd.* & sic discordia inter collegatarios eiusdem servitutis impedit acquisitionem ipsius, quod intellige secundum gloss. & Angel. ibi, donec discordia durat. Nam compelli possunt per iudicem ad concordiam, per l. fina. in fin. in princip. C. communia de leg. & l. huiusmodi, §. fina. ff. de lega. 1.

Item * quarto, quanta debet esse 10 latitudo itineris? Conclude sic breviter. Aut à princ. est expressa, & determinata latitudo à partibus, & illi standum est, *ut l. certo generi, §. latitudo in prin. ff. de serv. rust. præd.* Aut à princ. nil determinatum est expresse per partes, & tunc si partes postea concordant quanta debet esse latitudo, & per quem locum fundi, istud est servandum, quod primum determinatum

est, seruitus in eo loco, id est, ea latitudine consistit: ceteræ partes fundi liberæ sunt, *d. l. certo generi, §. si totus, versic. at si iter.* Sed si partes non conueniunt, tunc aut locus per quem sit eundem, non adiecta latitudine nominatus est: & tunc per eum locum qualibet parte ire poterit, *ut d. §. si totus, in princip. donec conueniat aliter: & si non conuenit, arbiter, id est, communis amicus dandus est, qui hoc determinet, ut d. l. certo generi, §. si totus, in fine, & §. latitudo, in princip.* Aut est nominata latitudo, sed non locus: & tunc qualibet parte fundi ire poterit seruata latitudine in pacto comprehensa, *ut d. §. si totus.* Aut locus per quem iri debeat, non exprimitur à patribus: nec etiam latitudo adiecta est: & tunc per totum fundum: sed arbiter, id est, communis amicus dandus est, qui ex officio suo determinet, & locum per quem iri debeat, & latitudinem, *ut probatur in d. l. certo generi, §. si totus, & §. latitudo, cum §. sequen.* Et ea quæ dicta sunt de loco, & latitudine itineris, habent locum etiam in seruitute actus, *ut probatur in d. §. si totus, & §. latitudo.*

11 Quid * autem in via, cuius latitudinis esse debeat, habetur in *l. via latitudo, & d. l. certo generi, §. final. & l. via constituti in princ. ff. de seru. rust. prad. dicam infra de seru. via.*

12 Quæro circa prædicta quid si quis per certum locum iter, aut actum alicui cedat: an possit postea alij, vel pluribus per eundem locum, vel iter, vel actum cedere? Dic quod sic, *l. qui per certum, ff. communia pradior. & potest cedi pluribus, vel simul, vel separatim, ut l. Lucio. versic. respondi. ff. de aqua quotsi. & æsti.* sicut potest etiam concedi pluribus ius aquæ ducendæ, *ut d. l. Lucio, & l. 2. §. si. de seru. rust.*

prad. & not. per glo. in l. aquam, C. de seruit. de quo in iure aqueductus. Et hoc intellige, quando primo cui cessit, non nocet alias secus, cum causa prioris concessionis si potior, quia non potest à posterioribus impediri, *ut l. 2. §. fin. & l. per quem locum, eod. titul. & not. gloss. in d. l. qui per certum, ff. communia prad. & d. l. aquam.*

Sed * quid si aqua ductam alij concessero, an alteri iter per eundem locum dare, vel cedere poterō? Dic quod nou, *ut d. l. per quem locum, & est ratio, quia per iter secundo loco concessum impediretur aqua ducendæ: alias si non: puta quia vno tempore vnus habet ius aquæ ducendæ, alius alio tempore habet ius itineris, & sic per iter non impediretur aqua ducendæ primo concessa, tunc bene valeret, argum. l. in concedendo ff. de aqua plu. arc. & l. hoc in re, §. is qui, & l. Lucio, & l. si. ff. de aqua quo. & æsti. & no. gloss. in d. l. per quem locum.*

Ex quo no. * quod sicut in certa parte fundi potest seruitus itineris constitui, ita etiam pro certa parte temporis: puta quod de die tantum ire possit, *ut l. inter. ff. communia prad. de qua vide quod dixi in superiori lib. in tit. de seru. itineris siue aditus, in princ. facit l. si sic constituta, & l. si communem, §. fin. ff. quemadmodum, seruitus amis. & l. seruit. §. modum in fin. l. via. §. 1. ff. de seruitut.*

Quæro * vltcrius, qualiter Dominus fundi seruientis, & dominantis possit vti fundo seruienti, & ad quid teneatur Dominus fundi seruientis. Et pro declaratione pone, vbi debetur seruitus per aditum, quo nisi opere facto iri non potest, an liceat fodiendo & obstruendo iter facere. Dicas, quod sic, *ut l. iter, ff. de seru. & si non est aditus de plano, puta quia fundus seruientis*

uientis est altior, potest ille cui debetur seruitus itineris vel gradus vel cliu-
 uos in fundo seruienti facere, & de
 fundo seruienti demoliri quantum ne-
 cesse est itineris causa, *ut est text. nota.*
in seruitutes, quæ in superficie, 9. si do-
mo, ff. de seruit. urb. præd. quæ licet
loquatur de seru. urban. tamen idem
est in rusticis, pari ratione: de quo
vide omnino quæ dixi in precedenti lib.
in princ. in 9. q. in princip. vers. item li-
citum est ei cui seruitus debetur. Item
 potest ille cui debetur seruitus depri-
 mere & eleuare locum seruientis, ut
 commodè seruitute uti possit, si hoc
 est sibi necessarium, nisi alias actum
 sit expresse, *ut l. refectiois, ff. com-*
munia prædio, vel nisi hoc fiat cum
magno incommodo Domini fundi
seruientis: & ita potest intelligi l. 1. §.
fin. ff. de riuis, & l. 3. §. pen. ff. de iui-
ne. atque priuat & ut dixi in d. 9. q.
princ. in fin. Item locum seruientis
 sternere, & arborem impendentem,
 id est, valde pendentem incidere li-
 cet quando iter inhabile redderetur,
ut l. loci corpus, §. si quis mihi Digest.
si seruitus vend. & si sternere aut re-
ficere impediatur potest agere con-
fessoria, ut ibi. Stillice autem sternere
 non licet, nisi conuenerit, *ut dicitur*
in d. §. quis mihi in fi. Item potest
 reficere locum seruientis accedendo
 etiam ad loca quæ non seruiunt, *ut d.*
l. refectiois, & d. §. si quis mihi ut
dixi in d. 9. q. ubi omnino vide, Item
 pontem quo ire vel agere possit, ex-
 tuere potest, sed non arcum, hoc est
 pontem lapideum: imo nec Domi-
 nus fundi seruientis supra iter alie-
 num id est, supra eum locum, in quo
 alij iter debetur, arcum causa ducendi
 aquam iure facere potest, *ut l. supra*
iter in princ. & ibi vide gloss. Bart. &
Dd. ff. de aqua plu. & vide quod di-

xi supra de ponte, in princip. in preced.
libro. Item prædicta possunt fieri non
 solum ipse illum cui seruitus debetur:
 sed etiam per eius magistros, fa-
 bros, & operarios: qui si prohiberen-
 tur, Dominus fundi seruientis prohi-
 beri videtur, *ut d. l. refectiois, ff. com-*
muni præd. & dixi in d. §. qu. princ.
 ubi etiam posui, cuius expensis hoc
 fieri debeat: Dominus autem fundi
 seruientis non potest in eo loco, per
 quem mihi iter debetur, ædificare:
 & si ædificare velit, possum impedire
 per confessoriam, ne ædificetur, sed si
 iam ædificatum est, & probaui
 seruitutem itineris in eo loco mihi
 concessam, potero petere quicquid
 ædificatum est: contra debitam serui-
 tutem, si militer per confessoriam de-
 strui, *ut est text. quem omnino vide in*
l. si eo loco, ff. si seru. vend. possum ta-
men si mihi ire agere licet per fundum
ruum, & eo uti sui, remittere, ut uti
sui mihi non liceat, & ibi conce-
dere ius tibi esse ædificare, per talem
concessionem non intelligitur ut pos-
sis ædificare, ita quod impediatur me ire,
agere dictum fundum ruum, ut l. si
mihi. eodem tempore, in princ. ff. de ser.
rusti. prædio. de quo vide quod plene
dixi supra de seru. stillicidij auertem, in
10. quest. ubi plene hoc examinaui,
 Item locare seruitutem, itineris vel
 aliam & similem nemo potest: scili-
 cet nec Dominus prædij dominantis
 nec seruientis, *ut est text. cum gloss.*
in l. locare seruitutem, ff. loc. secus est
in seruitutibus personalibus & usufr.
ut l. arboribus, §. usufructuarius, ff. de
usufruct. & ibi vide gloss. quæ ponit
rationem differentie, & declarat d. l.
locare

Ad * quid autem tenetur Dominus
 fundi seruientis? puta si iter, actum,
 viam aquæ ductum per fundum ruum
 G g. 3 emero,

emero, an teneatis ad traditionem vacuæ possessionis? Dic quod non, sed caueas per te non fieri quominus utat, *ut l. vero, §. si iter, ff. de act. empt.* Et est ratio secundum gloss. ibi, quia incorporalia traditionem non recipiunt, *l. servus, §. incorporales, ff. de acquir. rer. dom.* item si tibi iter vendidero, ita demum teneor, si tuus est fundus, cui acquirere servitutem volueris, alioquin si propter hoc acquirere servitutem non potueris quia Dominus fundi vicini non fueris, non teneor. Sed si fundum tibi vendidero & ei fundo iter accessurum dixerò, omnino teneor itineris nomine: quia utriusque rei quasi unus venditor obligatus sum, *ut est tex. in l. teneor, §. si tibi iter, ff. de act. empt.* Item vendito fundo ita non teneor venditor præstare, quia ei servitus itineris vel alia servitus realis non debetur nisi aliter dictum sit, *ut l. vendendo, §. 1. ff. de contrah. empt. & l. penul. in fin. ff. de euict.* etiam si esset dictum in venditione, uti optimus maximusque est, *ut l. qui optime, ff. de verb. signif. & not. gloss. in l. si cum venderes, ut ff. de contrahend. emptio.* Item vendito fundo, ita venditus videtur, quod ei servitus non potest imponi & sic in dubio res videtur vendi libera & non cum aliqua servitute, *l. in contrahendis, §. interpositis, ff. communia pred. & l. via constituit, §. si de serv. rust. pred.* Secus est in legato: quia in dubio videtur res legata, & quod hæres possit transire per eam, sicut testator poterat, *l. testatrix in princip. ff. si serv. vend. & ita not. Paul. in l. si quis ex fundo, ff. quemadmod. servit. amitt. de quo vide quod plenissime scripsi supra de servit. rust. sen aditus, in vers. non. vñ. ultim. casum pulcherrimum cum vers. sequ. Item dicti fundi iter transit in emptorem,*

quod ei fundo debetur: etiam omnis alia servitus realis, etiam si nihil in venditione sit dictum *ut l. si aqueductus, ff. de contrah. empt. & not. gloss. in l. si vendendo, §. 1. ff. eod. titu. & probatur in l. via constituit, §. quicumque ff. de serv. rust. pred.*

Sed si fundus venditus debet servituti alteri, an in hoc venditor teneatur emptori? Dic aut non fuit tacita servitus, sed expressa in venditione, & non teneor, *argu. l. queritur, §. si venditor, ff. de adil. ad. & l. pen. in princ. ibi, si tacite à contrario sensu, ff. de euict. & d. l. in vendendo, §. 1. ibi, nec commemoravit venditor à contrario sensu, & not. in l. cum venderes, eod. tit. Aut servitus non fuit in venditione expressa, sed tacita, & tunc videtur quod venditor non teneatur, quia non videtur vendidisse fundum liberum, sed qualis esset, *ut d. l. cum venderes, & l. qui habernas Digest. de contrah. empt.* In contrarium videtur, & istud est verius, scilicet quod per emptorem agi possit contra venditorem, propter hoc *ut dict. l. pen. ff. de euict. & d. l. in vendendo, §. 1. & l. Iulianus in princ. ff. de act. empt.* & est ratio, quia vendus rem in dubio, si nihil dicatur, intelligitur vendere rem liberam, & libera præstari debet onere servitatis, *ut l. in venditione, ff. de actio. empt. & not. gl. notabilis in d. l. cum venderes, & est similis gloss. in d. l. si ex prædiis. C. de euict. not. Bal. in rub. C. de contrah. empt. ut supra dixi, imo etiam debet præstari propria, non autem libellaria, seu emphiteutica, *ut not. Bald. in l. mater, circa finem Cod. de rei vend. & ibi etiam Angel. & Bald. in l. si testamentum C. ad leg. Falc. & vide Zabara in c. que in Ecclesiis, in 12. q. extra, de constit. quod intellige, si emptor ignoravit servitutem,***

uitutem, secus si sciuiſſet, *ut eſt text. in d. l. 1. §. ſina. quem omnino vide circa hoc. ff. de act. empt. facit l. quæritur, §. ſin. ff. de adil. edict.*

18 Sed * dubium eſt, quomodo & qualiter teneatur venditor, quando non expreſſit ſeruitutem, quæ debetur in fundo vendito, vel conditionem fundi venditi, & emptor eam ignorauit, dic, aut venditor ſciuit fundum tempore venditionis alteri ſeruitutem debere, & eius conditionem, aut ignorauit. Primo caſu, quando venditor ſciuit rem venditam eſſe ſubiectam alicui ſeruituti, puta itinæris, vel quod in ea habebat tantum vtile Dominium, quia erat emphyteuta e vel vaſallus, & tunc ſi non certiſicauerit emptorem ignorantem, ei tenetur ad intereſſe, *vel. l. 1. in princ. & §. 1. ff. de act. empt. & ita tenet gloſſ. in leg. pen. ver. tacite. Digest. de emitt. Secundo caſu, quando venditor ignorauit ſeruitutem, vel qualitatem rei venditæ, quia credebatur in ea habere plenius: & tunc non tenetur emptori, ad intereſſe, ſed quanto minoris empturus fuiſſet, ſi ſciuiſſet, rem non eſſe pleno iure venditoris, *ut l. quæritur, ff. de adil. edict. & in d. leg. 1. & leg. Iulian. in princip. ff. de act. empt. & leg. quod ad ſeru. ff. de emitt. & ita tenet ibi gl. in ver. tacite. & glo. in d. leg. quæritur & in l. cum venderes, ff. de contrah. empt.* quod tamen intellige, quando ignorauit, & nihil promiſit, ſecus ſi aſſeruſſet eum optimum maximamque eſſe, quia tunc ad intereſſe tenetur, *in l. Iulianus §. quid tamen, ff. de act. empt. & tenet gloſſ. in d. l. quæritur.* Et prædicta procedunt, quando quis venderet rem cum titulo oneroſo, ſecus ubi eſſet titulus lucratiuus, puta donationis, vel legati, aut fideicom. quia tunc donatione vel legato rei ſimpli-*

citer intelligitur ſolum transferre eius quod habet, & ſic cum ſeruitute, ſi debetur, vel vtile Dominium, ſi non habet plus iuris, *ut l. ſi domus, §. p. & leg. ſeruo legato, §. ſi fundum, & l. ſi ſerui electione, §. ſina. de lega. 1. & leg. Manius, §. fundo, & ibi no. ff. de legat. 2. & leg. ad res donatas, ff. de adil. edict. & c. paſtoralis, extra, de dona. cum ſim.* quod eſt verum, quando ſimpliciter legatur, vel donatur fundus: *ut in dictis iuris.* Secus ſi legetur vel doneatur vti optimus maximuſque eſt: quia tunc liber à ſeruitute præſtandus eſt: *ut eſt text. in d. leg. ſeruo legato, §. ſi fundus, ff. de leg. 1. & ibi no. & in l. pen. ff. de emitt. & in leg. cum venderes, ff. de contrah. empt. & ita tenet Bart. in d. §. fundo.*

Sed iuxta prædicta * quæritur, an ille qui tenetur poſſeſſionem vacuam tradere, liberetur, ſi tradat rem quæ debet alteri ſeruitutem prædialem? Et dicas quod ſic: *ut probatur in d. l. Manius, §. fundo.* Nam ibi dicitur, quod hæres non liberatur, niſi tradiderit poſſeſſionem vacuam rei legata, tamen ibi dicitur, quod ſi tradiderit fundum legatam alteri ſeruientem, liberatur, & ibi hoc not. Bart. *ubi omnino vide,* quod not. pro illis qui tenentur vacuam poſſeſſionem tradere, ſicut eſt venditor: *ut leg. 2. & 3. ff. de act. empt.* quia ex hoc ſolo non tenetur tradere fundum liberum à ſeruitute. Sed ſi promiſiſſet tradere vacuam, & liberam, non liberatur, ſi traderet rem alteri ſeruientem: *ut not. Paul. in d. leg. Manius, §. fundo de lega. 2. quod not.*

Item * circa prædicta quæritur, quid ſi iter excipere deberem, puta quia ſic conueniam tecum in contrahendo, fundum liberum per errorem tradidi, quomodo mihi ſuccurritur? Dic incerti conditione, *ut iter mihi concedatur:*

concedatur: *ut est text. in l. sed & si me putem, §. cum iter. ff. de condit. indeb. & ibi vide de hoc plene per gloss. & Dd.*

- 21 Item * no. quod fundus qui debet servitutem itineris, & locus per quem iter aut actus, vel via debetur, si impetu fluminis occupatus esset, & intra tempus quod ad amittendam servitutem sufficit, alluvione restitutus est, servitus in pristinum statum restituitur: *ut l. si locus, in princ. ff. quemadmodum servit. amitt. & intellige, quod restituitur, scilicet ipso iure: ut no. ibi gloss. per l. cum usufruct. & i. si ager, cuius ff. quibus mod. usufruct. amitt. & potest intelligi secundum Florentin. ibi sine nona possessione, & hoc est quod vult dicere illa l. si locus, in princip. Sed si tempus praeterierit, antequam alluvione locus restituatur, & servitus amittetur, renovare cogendus est: *ut est text. in d. l. si locus, in fin. princ. Et intelligit ibi gloss. quod cogendus sit, scilicet ille cui accrevit ille locus, qui debebat servitutem. Item gloss. ibi intelligit, quod cogendus sit per restitutionem in integrum, ut l. Attulcinus, in fin. ff. de servi. rust. pred. & leg. 1. §. si quis propter, ff. de itin. actuque prin. sed si locus debens servitutem itineris, est inundatus aquis vel impetu fluminis, vel aliter destructus, ita quod per illum locum habens servitutem itineris non possit ire, an pro tempore quo impeditur propter inundationem aquarum, vel aliter possit ire per aliam partem fundi, vel alium fundum vicinum? Ego in hoc sic dicere: Aut iste cui deberetur servitus, potest ire per alium locum, aut non. Primo casu aut est imposita servitus in vno fundo, qui est in toto destructus, & tunc per alium fundum cui nulla est servitus imposita, ire non po-**

test: quia quantum ad hoc, liberum fundum habet, *arg. leg. loci corpus, in §. competit. ff. si servit. vend.* Aut servitus est imposita in vno fundo, qui pro parte est inundatus, vel aliter destructus: & tunc aut servitus est imposita simpliciter sine determinatione loci: & tunc intelligitur toti fundo esse servitus imposita, *ut l. certo generi, §. si totus, ff. de servi. rust. pred.* Et in hoc subdistingue. Aut fuit dictum, quod possit ire per totum, fundum: modo per vnam partem, modo per aliam, vel simpliciter per totum fundum: & in his duobus casibus poterit ire per aliam partem fundi: quia licet semel elegerit ire per illam partem, quae est occupata aquis vel destructa, tamen poterit intrare & eligere aliam, *ut leg. nam sicut, ff. quemadmodum. servit. amitt. & dixi supra in vers. quero an habens servitutem.* Aut non fuit aliquid dictum expresse in constitutione servitutis, sed simpliciter fuit promissa servitus in fundo: & tunc aut fuit determinatus certus locus per quem ire debet, & tunc illa determinatio fuit facta demonstratorie: non causa limitandae servitutis in certo loco, puta quia fuit dictum, Volo quod tu habeas servitutem itineris in toto fundo: sed propter meam commoditatem, volo, quod eas per talem partem: & tunc quia durat servitus in toto fundo, illa parte designata occupata, vel destructa, poterit sine dubio ire per aliam. Aut illa determinatio loci fuit facta causa limitandae servitutis ad illum certum locum: & hoc casu quia ceterae partes liberae remanent: *ut l. certo generi, §. si totus, de servi. rust. pred.* videtur quod semel facta ista electione & liberato fundo à servitute in aliis partibus, quod per illas ire non possit, *per l. si cui, ff. de servi. & per ea*

ea quæ dixi supra in d. vers. quæro an habens seruitutem. Aut statim in dubio, quia non facta fuit illa determinatio vel assignatio loci causa liberandi cæteras partes fundi à seruitute: per d. § si totum. Aut nulla vnquam determinatio facta fuit, & tunc aut ille locus per quem cœpit ire, non erat solitus ad eundem, sed habens seruitutem itineris illum sic constituit, iter dirigendo, & non potest amplius mutare voluntatem: quia cæteræ liberæ remanent: ut d. l. si cui ibi, qua primum viam direxisset, ff. de seruit. Aut ille locus, per quem incipit ire, prius erat solitus ad iter faciendum, ita quod nullum iter de nouo constituit, & hoc casu credo, quod per hoc non videatur illum pro itinere elegisse, & cæteras partes à seruitute liberasse: quia ista non videtur esse electio, sed simpliciter itineratio: & ita limito: dictam l. si cui, ut habeat locum, quando iter seu semitam de nouo facit, aut à principio fuit imposita seruitus itineris, non in toto fundo, sed tantum cæteræ & determinatæ parti & tunc si illa pars determinata est destructa, per aliam partem fundi ire non poterit: quia omnes aliæ partes fundi in principio fuerunt liberæ à seruitute: ut d. l. certo generi §, latitudo. Secundo casu principali, quando ille cui debetur seruitus, non potest ire per alium locum, quam per illum cui seruitus debetur, vel per alium vicinum: & tunc subdistingue. Aut est totus destructus fundus, qui debet seruitutem, aut pro parte, si totus, non est dubium, quod ipse non tenetur: sed vicinus debet in vno fundo suo præstare seruitutem, argument l. si quis sepulchrum in princ. ff. de reli. & sumpt. fun. secundum do. Paul. & infra in l. si locus, §. fin. ff. quemadm. seruitutes amittuntur, & dixi in libro precedenti in 10. & vlt.

tima questione princ. in fin. & intelligo soluto sibi pretio per illum, qui vult habere iter, ut probatur in d. l. si quis sepulchrum in princ. ibi, iusto pretio iter ei præstare. Item intelligo, dummodo iudex opportunitatem loci respiciat, ne vicinus magnum patiatur detrimentum, ut dicit ibi text. Aut locus qui debet seruitutem itineris, est in parte destructus: & tunc aut in alia parte remanet seruitus, quod quando fit supra dixi. Et iure seruitutis per illam aliam ire poterit. Aut in alia parte non remanet seruitus, secundum ea quæ dicta sunt, & tunc per aliam partem fundi in qua non fiat detrimentum domino fundi poterit ire præstito prius ei iusto pretio itineris, sicut dixi de vicino per d. l. si quis sepulchrum, in princ. Aut si via publica est destructa, an possit ire per fundum vicini? vide tex. cum gloss. & ibi per Do. in d. l. si locus, §. fin. quemadmodum seruit. amitt. & vide gloss. i. dist. ca. omnes leges in vers. fas in fin. & dixi in d. 10. questione princip. in fin. quæ omnia bene nota, quia sunt quotidiana.

Quæro penultimo * an quis possit²² ire seu transire fundum f alienum, & an Dominus possit prohibere volentes ire seu transire per fundum suum? & dic, quod ire per agrum alienum fas est, ius non est, ut no. in d. ca. omnes leges i. dist. & not. glo. in l. per agrum, C. de seru. & not. Flor. in l. diuus. ff. de seru. rust. præd. qui sic exponit, fas est, id est, æquum est, cum subest causa, & noxius est transitus, ut 22. quæst. 3. ca. vlt. Idem de iure diuino licitum est comedere vnas in agro alterius, sed non exportare: & conterere spicas, sed non immittere falcem, de conse. dist. 5. dist. cipulos. Sed licet sit fas, & sit æquum iure diuino, tamen non est ius id est, ius non dat civilem actionem vbi

El h enim

enim aliquid mihi prodest & tibi non nocet, æquum est ut me non prohibeas, licet ius tibi deficiat. ff. d. aqua plu. arcend. l. in summa, §. item Varus, & ita notatur exponit. glossa in d. cap. omnes leges l. distinct. Alio modo potest etiam imponi, ut dicam infra in alio arti. & sic stat regula, quod non potest quis de iure ire per agrum alienum, & per dominum potest prohiberi: ut est casus in l. diuus. præallegat. etiam causa in eo aucupandi vel vendandi ut ibi, & potest per dominum fundi, si præviderit, prohiberi ne ingrediatur, ut Instit. de rer. diu. §. plane. ff. de acq. rer. dom.

23 Item * possum volentem ingredi fundum meum vel per eum transire, propria manu, & auctoritate repellere, & resistere, ut l. quem adm. circa princ. ff. ad l. Aquil. & not. gloss. in d. l. §. plane, & possum etiam si me invito ingrediat vel transeat, agere actione iniuriarum, l. iniur. §. si quis me, ff. de iniur. & not. gloss. in d. §. Fallit ista regula in pluribus casibus, qui monstrantur, per glossa in d. Paragrapho plane, & instit. de rer. diu. §. plane, & in l. per agrum. Cod. de seru. & per gloss. magistrat. l. i. distinct. omnes leges in ver. fas. in fin. Et alij etiam casus habentur Primus casus est quando qui vellet ire per fundum alterius domino non prohibente siue sciuerit, siue ignorauerit: tunc potest ire, ut l. diuus. ff. de seru. urb. prædior. ibi, non volentibus dominis, ubi probatur, quod per alienum fundum quis potest transire, nisi à domino prohibeatur seu contradicatur. & ita tenet Petr. & refert Cyn. in d. l. per agrum.

24 Et sic concordat ius * diuinum cum iure nostro, videlicet quod ire per agrum alienum fas est, si dominus non prohibeat, ius non est, si do-

minus prohibeat, & ita etiam seruatur in practica. Et intelligo, quod in dubio non videatur velle prohibere, quando cundo non fieret domino fundi aliquod damnum: g puta quia iret per semitam factam & non essent ibi fruges. Secus si non posset ire sine damno, puta in faciendo de nouo semitam: quia tunc etiam nesciens dominus videtur prohibere, argum. l. qui fas, §. vetare, ff. de furt. vel quando clausisset fundum muro vel sepe, aut alio modo quia per illam clausuram videtur declarare animum suum quod non vult aliquem ingredi vel transire per illum fundum, facit ad hoc quod statim dicam de domo. Et quod per agrum alienum ire licet donec dominus prohibeat: tenet etiam Cyn. in d. l. i. in 6. quæst. Codice de seru. & dom. Paul. in d. l. per agrum, eodem titulo & ibi per Dd. quod intellige, quando sine damno domini vellet ire & transire: quia cum sit nullus præiudicij, competit cuilibet istud ius eundi, etiam per fundum alienum iure cuiusdam facultatis, secundum dom. Paul. in d. l. per agrum, & ratio potest esse quia dominus præsumitur non dissentire, secus si esset cum aliquo damno domini fundi ut supra dixi: Item intellige, quando sumus in dubio de voluntate domini: secus si constaret vere vel præsumptiue, quod dominus nolleret puta claudendo fundum, vel aliter ut supra dictum est. Item hoc intellige in fundo rustico, secus in domo, quia per domum alienam non licet ingredi, etiam domino ignorante, maxime per loca, ubi possunt videri secreta domus & contra facientes tenentur ratione iniur. l. is qui in domum, ff. de iniur. que est in ultim. char. titulo & ita tenet dom. Paul. in d. l. per agrum, & maxime hoc procedit de nocte quoniam

niam de nocte non licet ire per alienas domos, *ut est gloss. no. in l. iter. ff. comm. prad. & dixi supra de seru. itin. seu adit. circa princip.* Secundo casu principali fallit, quando quis haberet seruitutem itineris, vel actus, aut viæ, *d. l. per agrum, Codice de seru.* Tertio fallit, si quis thesaurum suum vult efodere, vel pecuniam ibi absconditam vult recipere: *ut ff. ad exhib. thesaurus, in fin.* Quarto, si glans mea, id est, fructus mei ceciderint in agrum tuum & volo eos colligere, *ut l. unica, Digestis de glan. legend.* quod intellige, usque ad tres dies, ibi. Quinto, si volo quærere seruum meum fugitiuum: *ut l. diuus, Digestis de seru. fu. & l. requirendi, & ibi not. Cod. eod. tit.* & has tres vltimas fallentias ponit etiam gloss. in l. 3. §. plane, *Digestis de acquir. rer. dom. & in §. plane. Insti. de rer. diu.* Sexto fallit in alio casu qui habetur, *cap. vlt. 2. q. 2.* Septimo quando via publica est destructa, *l. si locus, §. fin. ff. quemadm. seru. amitt. & not. gloss. in d. l. per agrum, & has sex vltimas fallentias ponit. 1. dist. omnes leges in vers. fas. in fin. sed dicit Cyn. in d. l. per agrum, quod glossa ibi nesciunt quid dicere, quia in d. l. si locus, §. fin. de agro sit via publica, non in agro. & adde quod dixi in quest. præc. in fin.* Octauo fallit, si vindemiam quam emi, volo tollere, quia possum ingredi propter hoc fundum venditoris, in quo est vindemia: *ut l. qui pendentem vindemiam, Digestis de actio. empt. & no. gloss. in d. l. 3. §. plane, & Insti. de rer. diu. §. plane.* Et propter hoc dico, quod idem est, si decima debet solui in fundis, quia potest decimarius ingredi causa decimandi, & asportandi decimam: *per dist. leg. qui pend. vindemiam emitt.* Nono fallit, quando quis sepulchrum habet: sed iter ad se-

pulchrum non habet: quia potest ire per fundum vicini, dato isto pretio: *ut l. si quis sepulchrum, in princ. ff. de relig. & sumpt. fune. & not. gloss. in d. l. per agrum, Cod. de seru.* Et idem quando esset Ecclesia, vel monasterium, & non posset haberi iter, vel aditus per viam publicam, vel per loca Ecclesiæ, vel monasterij: quia tunc poterit per fundum vicini, dato sibi iusto pretio, dummodo vicinus non patiat magnum detrimentum: *per d. l. si quis sepulchr. circa princ. & idem, quando quis non haberet aliunde iter ad suum fundum priuatum: quia potest eodem modo ire per fundum vicini: per d. l. si quis sepulchr. de quo dic, ut dixi in præc. q. princip. ante fin.* Decimo fallit, quando quis misisset per fundum alienum 30. diebus saltem in ann. qui tunc iterum non poterit, nec posset per Dominum fundi prohiberi: quia ibi dicitur, esse in quasi possessione h. itineris: & si prohibeatur, posset conuenire dominum interdicto, de itin. actuque pri. *ut l. 1. in princ. conu. & hec interdicto, ff. de itin. actuque priu. & ibi est gloss. in vers. conclusit usum, in princip. quæ dicit, quod ad hæc duo requiruntur: certum tempus, scilicet quod iuerit per annum, & 30. saltem dies, quorum si vnum defuerit, cessat illud interdictum: de quo dicam plenius in 2. qu. quod tene menti. & non permittas vicinum transire per fundum 30. diebus vno anno.*

Vltimo * principaliter quæro, quot requirantur, ut quis sit in quasi possessione itineris, siue eundi in fundum meum, ita quod eum impedire non possim quominus eat, & si impediat, teneat interdicto de itin. actuque priu. Et dic quod plura requiruntur. Primum, quod infra annum iuerit. Secundum, quod fuerit

Hb 2 saltem

saltem per 30. dies, *ut statim dicam in q. preced. in fin.* Et ratio, quare non sufficit ire semel, sicut sufficit semel aqua ducere per fundum alterius, *ut d. l. 1. §. quod autem, ff. de aqua quor. & esti.* est, quia ire per fundum alienum, potest fieri per modum cuiusdam familiaritatis, vel amicitiae, *l. qui iure familiaritatis, ff. de acquir. poss.* & est licitum per fundum alienum quod potest fieri per modum cuiusdam familiaritatis, sicut dixi in q. preced. & ideo per primum actum usus non acquiritur quasi possessio. Sed diuertere aquam per fundum vicini non est permittum, nisi ei, qui habet ius faciendi, *ut l. aquam, Cod. de seruit.* ideo per unicum actum acquiritur quasi possessio huius iuris ducendi aquam: quia istud non potest dici fecisse iure familiaritatis, vel amicitiae, *ut not. Bart. in l. 1. §. sed hoc interdicto, in prin. ff. de itin. actu prin. in d. l. 1. Cod. de seruit.* & hoc in seruitute affirmatiua, secus in negatiua, quia in illa requiritur factum hominis prohibentis: per *not. in l. qui luminibus, Digestis de seruit. urban. pradior. & not. dom. Paul. in d. l. 1. & dixi supra in practice. lib. in 13. quest. principali in vers. quantum requiritur.*

26 Sed * aduerte ad istam differentiam inter seruitutem affirmatiuam, & negatiuam quantum ad hoc ut requiratur factum hominis requirentis, vel non: quia text: & Bartol. in l. hac autem iura: ff. de seruit. urban. pradi. per alia verba loquuntur: dicunt enim: aut est seruitus urbana: & requiritur factum hominis prohibentis, & ita intelligitur l. hac autem iura, & gloss. d. l. qui luminibus. & in l. 1. Cod. de seruit. Aut est seruitus rustica, & tunc non requiritur aliquod factum hominis prohibentis, sed solum negligentia, vel scientia cum patientia aduersarij, &

hoc etiam videtur tenere dom. Paul. in d. l. 1. vers. circa secundam lect. quod not. quia multi in hoc errant credentes, quod etiam in seruitutibus rusticis ad hoc ut quis constituatur in possessione, & sic incipiat prescribere, requiratur factum hominis prohibentis, quod non est verum: *ut dixi.* Et ista perpetuo tene menti secundum Bart. in d. l. 1. §. hoc interdicto. ff. de itin. actuque prin. in acquisitione quasi possessionis aliorum iurium incorporalium: exemplum, si commune ciuitatis pateretur aliquem stare in consilio semel, sicut patitur aliquando ciuitas Venetiarum intrare consilium suum forensem nobilem: nam ex hoc non esset in quasi possessione illius iuris essendi in consilio nisi ex frequentia actuum ad minus 30. *ut d. §. interdicto,* quia istud potest fieri iure facultatis, vel familiaritatis. Secus si ciuitas pateretur esse aliquem de prioribus, vel proponere in consilio tanquam consiliarium: nam tunc ex unico actu illius iuris induceretur quasi possessio, per dictam l. 1. §. quod autem, ff. de aqua quor. & esti. & idem dicit Bart. in d. §. hoc interdicto, in ceteris iuribus, ut ex qualitate actuum requiratur vnus actus, vel plures: & pro prædictis vide gloss. in c. cum Ecclesia Sutrina. vers. trium Episcoporum, extra, de caus. poss. & pro & ibi etiam per Innocen. & Doctores. Tercio principaliter requiritur, quod incrit quis iure seruitutis credens uti iure suo, *ut l. fin. ff. de itin. actuque prin. & l. 1. §. Iulianus recte, eodem titulo. & l. si quemadmodum seruit. amitt. & not. gloss. in l. 1. §. 2. in vers. vsus sit, in princ. & ibi Bart. ff. de itin. actuque prin. & voluit Innocen. in c. bona. el. 2. in princip. extra de postula. prel. & in d. c. cum Ecclesia Sutrina in glossa vers. trium, & ideo alio modo, quam quasi iure seruitutis: puto quia*

quia propter rium qui creuit, aut quia via publica est destructa, ita quod ad suum ire non poterat, & propterea per fundum vicini iuit: nullum ius sibi quaeritur: *ut l. 1. §. Julianus recte ff. de itin. actus pri. & not. Ros. in libellis suis civil. isto tit. in fin. ibi: hoc modo per fundum alicuius, per 20. dies, & c.* Et idem si quis iuisset per fundum non vi, aut clam, nec precario, non tamen id iure suo faceret, sed si prohiberetur non facturus, non daretur ei hoc interdictionum: nec propter hoc diceretur in quasi possessione seruitutis: *ut l. fin. ff. de itin. actus priu. & idem si iuisset iure familiaritatis, vel amicitiae etiam per annum, & ultra, propter hoc non diceretur etiam in quasi possessione eundi: ut d. l. qui in re familiaritatis, Digestis de acquirend. possess. & ibi dicit Bartol. quod iste casus saepe occurrit. Nam mater, filius stant simul, & filius vadit per fundum matris, postmodum eum diuidunt, dicit filius, ego possedi talem fundum: nam in dubio intelligitur fuisse iure familiaritatis, ut non possideat. Idem dicit in fratre, & sorore simul habitantibus, & habentibus patrimonium indiuifum: quia si frater solus vadit ad possessiones locandas, & fructus solus recolligit: communiter videtur raccere causa familiaritatis, per dictam l. si mulieri, ff. qui mo. usu. amitt. & idem in colono, licet nunquam vadat Dominus, & ad prædicta vide quod notat Innocen. in c. si diligenti extra de praescrip. quod not.*

27 Sed circa * prædicta insurgit dubium, quomodo probabitur, quod crediderit rei iure suo? Secundum aliquos probabitur suo sacramento pro qua opin. facit gl. instit. de actio. Paragr. alia in gloss. magna, quæ allegatur, quod in his quæ consistunt in conscientia,

seu voluntate alicuius, statum eius sacramento. Illa gloss. nota, loquitur de iuramento, sed gloss. bene hoc dicit, in l. atqui natura, cum me absente, in gloss. magna, in vers. vel melius, ff. de negot. gest. & est gloss. in terminis nostris, in l. 2. in gl. fin. Cod. de seruitut. & aqua, & glossa in l. 1. §. 2. ff. de itin. actus priu. facit c. pastoralis, extra de except. cum similibus. Sed Bartol. in d. §. hoc non tenet, dicens quod notat, in d. §. alia, procedit quando præcedit titulus, ex quo creditur sibi, si asserit se habere bonam fidem: secus si nullus titulus præcedat, sicut præsupponitur in casu nostro. Unde secundum Bartol. debet aliter probari, quam per sacramento proprium: puta per testes, qui dicant se vidisse constitui seruitutem à tali qui putabatur dominus illius prædij, vel quod fuit legata seruitus Titio, & ille vocabatur Titius. Hoc tamen non putat esse verum Bartol. quia secundum hoc sequeretur, quod deberet probare titulum verum, vel putatum: quod est contra, l. si quis diuturno, ff. si seru. vendid. & contra not. per Dyn. in c. 2. de regul. iur. in 6. & ideo Bartol. in d. l. 1. Paragr. dicit secundum Iacob. de Aret. & Cyn in l. 1. in 4. question. Cod. de seruitut. quod sufficit probare se audivisse hoc dici à quibusdam vicinis, aut fide dignis, quod sibi competeat ius eundi. Facit ad hoc gloss. not. in l. Titio fundus, Digestis de condi. & demonstr. quæ dicit, quod Domino fide digno credendum est. Tamen Bartol. in d. §. secundo, concludit quod debet probari aliquid propter quod ipse motus sit ad credendum sibi seruitutem competere: *ut l. 2. §. sed & si iure, ff. de aqua quot. & est.* Et ideo putat, quod si erat fama per contractum licitum potest credere, arg. eius quod not. in l. 3. C. de prob. & in l. at.

Hh 3 qui

qui natura. §. cum me absente. ff. de neg. gest. facit quod notat Bart. in l. fin. ff. de hered. instir. Idem dicit sub dubio forte, si ibi erant signa viæ, vel itineris, vel aliqua verisimilia, quæ possunt animum adducere ad istam credulitatem, & istud procederet, quando signa viæ, vel itineris tenderent ad fundum illius qui iur: & istud probaret satis fuisse in dubio de iure suo, & sic servitutis, nisi ex qualitate personarum aliud præsumeretur: vt dixi supra de fratre, & sorore. Item potest probari quod quis iuerit iure suo, & sic iure servitutis ex actibus. Nam quidam sunt actus, quos ego non facerem, nisi quod servitus mihi competere: vt præcidere sepem causa eundi. Vnde ex similibus actibus potest hoc comprehendere: secundum Bart. in d. l. 1. §. 2. ff. de iun. actiue priu. qui etiam allegat hoc not. per Innoc. in c. bona eod. lib. extra de postu. pral. vbi omnino vide, quia hoc optime declarat, qualiter potest constare, quando quis iur: per fundum alterius, credens vti iure suo.

18 Item* an requiratur quod quis vsus fuit itinere per seipsum: an vero sufficiat quod alius pro se iuerit? Et dic, quod sufficit quod colonus, aut hospes, aut amicus, vel alias alius iter ad fundum fecit, qui pro vobis servitutem retinere possit: vt l. 1. §. is colon. & l. 3. §. in hoc interdicto. ff. de iun. actiue priu.

19 Et* not. quod si quis vsus fuerit itinere per fundum vicini, quod quoad vsq; fuerit ingressus vsq; ad illum locum in fundo ad quem ingressus esset, diceretur esse in quasi possessione, & ei cõpetit interdictum de itin. actiue priu. calus est notabilis cum glo. & not. vl. in ver. quoad vsq; in l. 1. §. si quis hoc interdicto. de iun. actiue priu. & est ratio

quia agitur de servitute quærēda. Nam tunc per vsum partis non acquirit ius in toto fundo, secus vbi ageretur de servitute retinēda quam constat cum habere, quia per vsum partis tota retinetur: vt l. si stillicidi; §. fin. ff. quemadmodum servit. amitt. secundum glo. in d. §. si quis hoc interdicto. quā perpetuo tene mētri, & per hoc dicit ibi Bart. multum notabiliter, quod si quis ius colligendi pedagium vult dicere se præscripsisse: si probat quod vsus est colligere de talibus rebus, & in illis tantum dicitur acquisivisse, de quibus apparet, quod vsus fuerit. Iacob. dicit de præscribenda iurisdictione, quo probata quasi possessione certi actus in illo tantum præscribat. Secus si haberet concessionem ab aliquo, qui habet ius tenendi: tunc si vtitur iurisdictione actu retinetur in omnibus, & idem tenet Barto. in l. si publicanus, §. fin. ff. de public. de quo vide plenē in Specul. de iura. cal. in §. 1. in princ. vltim. col. in versic. illud etiam no. quod possess. & per Innocent. in c. dilecto in fin. extra de offic. Archid. per gloss. fin. in clem. 1. de for. compe. & per Bartol. Angel. & Dd. in l. 3. in princ. ff. de acquiren. poss. per Bald. in l. una est. via ff. de servit. vrb. præd. in Apostillis, & plene per Flo. in l. servitutes la grande in 10. col. ff. de servit. & in l. si sic constituta. in fin. ff. quemadmodum servit. amitt. & in l. si servitum. in fin. princip. & leg. fin. eod. tit. & per Do. Paul. in l. 1. in princ. ff. de iura. cal. & in l. restituta in princip. ff. ad Trebel.

Sed* dubium est an sit necesse vsum viæ retinere sciente, & patiente adversario? & videtur quod sic, per l. 2. c. de servit. & aqua. Nam cum quasi possessio iurium incorporalium nihil aliud sit, quam patientia adversarij, vt l. quoniam ff. de servit. ille qui igno-

rat,

rat, non potest pati: & sic ille qui vritur, non potest esse in quasi possessione illius iuris, istud tenet Innoc. in c. bona el. 2. de post. prela. Sed Bartol. in l. 1. §. hoc interdicto. vers. ulterius quero. ff. de itin. actuque priu. dicit aliter, videlicet, quod quedam sunt seruitutes habentes causam continuam, pro quibus datur vtile interdictum, *vti poss.* tunc cum illud interdictum datur possessori, nec ille est quod probetur scientia aduersarij, cum aliter non possit haberi illa quasi possessio. Quedam sunt seruitutes, habentes causam discontinuam, pro quibus datur interdictum *de itin. actuque priu.* & in istis non requiritur, quod probetur scientia aduersarij, quia verba illius edicti non requirunt quem quasi possidere, vel quasi possedisse: sed requirunt simplicem usum facti, Dicit enim prætor, quo itinere vsus es: nõ dicit, in cuius itineris quasi possessione es, vnde sufficit probare, quod non vi, aut clam, non precario. Dicit tamen, quod quoad præscribendam seruitutem, semper requiritur scientia aduersarij: cum sine possessione præscriptio non procedat: *vt in c. sine possessione de reg. iur. lib. 6. & ita loquitur l. 2. C. de seru.*

31 Ex quo not. quod sufficit si aliquis sit vsus itinere vel actu, nec desideratur quod fuerit constituta seruitus vel debeat, *vt l. 1. §. 2. ff. de itin. actuque priu. & notat. Ros. in libello superius alleg.* Quarto principaliter requiritur, vt fuerit vsus quis non vi, non clam, nec precario, *vt l. 1. in princip. ff. de itin. actuque priu. & l. 3. §. ait prætor. eod. tit.* Et dicitur vsus vi, quando aduersario prohibente: Clam, quando aduersario ignorante. Precario, quando aduersario concedente ad ipsius beneplacitum, & non vltra, quæ om-

nia declara, *vt plene habetur per gloss. in l. 1. C. vti poss. & ibi per Dd. & per nos. in d. l. 1. §. si tibi fundo. & §. fin. cum. l. seq. vsque ad §. hoc interdict. ff. de itin. actuque priu.*

Sed circa istud potest dubitari de 23 duobus, Primo, qualiter hoc probatur. Secundo, cui incumbat hoc onus probandi. De primo videtur quod poterit probari per testes: *vt nos. gloss. in leg. 1. §. 2. in vers. vsus sit. in fin. ff. de itin. actuque priu. & ibi per Bartol. in final.* qui dicit, quod hoc non esset verum, quando diceretur, quia non iuerit: quia cum ista sit mera negatiua, non coarctata loco, vel tempore, non poterit probari, *l. actor. cum ibi no. C. de prob. in c. bona memoria Maguntin. de elect.* Probabitur ergo affirmatiua per testes: Negatiua eo modo, quod dicitur infra. De secundo est maius dubium. Quidam enim dicunt, quod hoc debet probari ab aduersario, qui dicit vi, clam, vel precario usum. Guilielm. tamen in d. §. secundo, in vers. vsus sit. in fin. determinat contrarium, videlicet quod imo debeat probari per eum, qui dicit se usum esse itinere, & agit hoc interdicto de itin. actuque priu. *argumen. dicta leg. 1. in princ. & l. si quis diuturno. ff. si seruitus vend.* Sed Dyn. hoc reprehendit: dicens, quod probato vsu 30. dierum, præsumitur quod bona fide, non vi, non clam, vel precario iuerit: etiam si non probet. Nam sicut in rebus corporalibus, si probetur titulus, præsumitur bona fides, nisi probetur mala: *vt l. nemo prado. ff. de regul. iur. & l. si quis emptiois titulus. de præscript. 30. ann.* Ita in corporalibus debet præsumi bona fides solo vsu probato, cum quo ad præscriptiones ista duo sint paria, probare usum in seruitutibus sine tit. & in corporalibus probare titulum

titulum & longam possessionem. Nam
vtrouque casu idem iuris: *ut l. 2. C. de
seruis & aqua. & l. si quis diuturno ff.
si seruus vendi.* Ista sunt verba Dyn.
*ut refert Bart. in l. 1. §. hoc interdicto ff.
de itin. actuque prin.* sen Bartol. *in d. §.*
dicit quod Dd. reprehendunt Dyn.
Nam ista non sunt paria: quia de iure
naturali & gentium quælibet res est
liberæ: *ut l. alius C. de seru.* & ideo nã
la fides alterius est ipso iure approba-
ta, nisi probe sit aliquid, ex quo presu-
natur bona fides: sed in rebus corpo-
ralib. hoc non contingit. Nam ius com-
mune possidentis non resistit: *ut ipse
not. in l. si prius. ff. de nou. oper. nun. & gl.
tangit in l. sicuti §. si queratur. ff. si ser-
uus vend.* & ideo Bartol. concludit *in d.
§. hoc interdicto, ante fin.* quod non suf-
ficit probatio solius vsus, sed debet
probare aliquid, propter quod ille mo-
tus fuerit ad credendum sibi deberi
seruitutem: *ut leg. 1. §. sed si iure & ibi
hoc notat Bartol. Digest. de aqua quori.
& asti.* quo probato alteri parti incum-
bit onus probandi, quod ille sit vsus
vi, clam, vel precario: *ut probatur in l.
4. in princ. Digest. de itin. actuque prin.
pro quo vide quod dixi supra in versic.
Tertio in princ.* quo not. Quinto prin-
cipaliter requiritur, quod itinere vel
actu vsus sit ad prædium rusticum: non
autem ad prædium urbanum. Quia hoc
interdictum tuerit tantum rusticas
seruitutes, *ut l. 1. §. 1. de ibi actuque prin.*
& ita tenet Rostred. *in suo libell. circa
prin. in illa q.* sed queritur quare non
pro seruitute urbana sicut pro rustica
datur dicere Rofre. *in præall. sit. suo in
2. quest.*

33 Quod * iura magis consulunt ali-
cui habenti rusticam seruitutem,
quam urbanam: sicut & alia est diffe-
rentia inter prædia rustica & urbana:
ut litem queritur. §. qui impleto ff. loc.

Sed credo quod ista non sit bona ra-
tio sed potius alia, quia frequentius
contingit, quod quis vadat per fun-
dum alienum rusticum quam per vr-
banum: imo raro contingit quod quis
vadat per fundum alienum urbanum
iure seruitutis: lex locura est de serui-
tute rustica, *argumen. l. nam ad ca. ff. de
leg. glo. in d. l. 1. §. 2. ff. de itin. actuque
prin.* dicit quod licet seruituti vrba-
næ non detur interdict. directum de
itin. actuque prin. tamen forte dabi-
tur vile & sequitur ibi Bartol. dicens,
quod si seruitus urbana habet cau-
sam continuam, tunc habet locum
vile interdictum, *ut possit l. 1. in pr.
& ibi not. ff. ut poss. & l. sicuti §. Ari-
sto. si seruus. vend. & l. quoties ff. de ser-
uitut.* si vero habet causam disconti-
nuam, tunc potest habere locum vile
interdictum, *de itin. actuque prin.* &
hoc teneas: pro hoc vide Bart. *in l. 1.
circa princ. ff. ut poss.* Sexto principali-
ter requiritur, quod ille qui init per
fundum alterius: habebat etiam fun-
dum iuxta illum, & propter fundum
suum inierit per fundum alterius: quia
nemo interdictum de itin. actuque prin.
habeat nisi & alius habeat prædium,
& ipse etiam prædium habeat, quia
seruitutem ratione prædij alieni quis
habere non potest, *ut l. 1. ff. communia
præd. & Instit. de seru. §. inter rustico-
rum versic. ideo autem.* & maxime cum
hoc interdictum non tuerit nisi ru-
sticas seruitutes: *ut l. 1. ff. de itin. actuque
prin.* & hoc tene, Rofr. *in d. suo libell.
versicul. positiones actoris.* Septimo
principaliter requiritur, quod inter
prædium quod paritur, & fundum vi-
cini, non sit alium prædium, per
quod ire non possit, quia tunc non
competeret hoc interdictum, & ratio
est secundum Rofr. *in prædicto libell.*
quia hoc interdictum cum est ad
tueudas

tuendas rusticas seruitutes, ut dixi, me-
dium prædium quod non seruit, im-
pedi seruitutem: *ut l. qui sel. a. §. ff. de
seru. rust. præd. & plenè dixi supra in
lib. præced. in 7. q. quæst. princip.* Octa-
uo, & ultimo principaliter requiritur
ad hoc, ut competat istud interdictum
de itin. actuque priu. quod ille qui fuit
usus hoc ann. saltem 30. diebus, *ut di-
ctum est supra*, fuerit prohibitus, *ut l. 1.
in princip. §. 1. & 2. ff. de itin. actuque
priu. & no. Ros. in altero libello suo sa-
pius allegat.* Quæ autem requirantur
ad præscribendam seruitutem, *vide
qua plenè dixi supra in lib. præced. in 3.
quæst. princip. versicul. dictum est su-
pra quod seruitus habens causam perpe-
tuam, &c.*

34 Sed *dubitari posset, quæ utilitas
resultat ex hoc, quod quis iuerit per
fundum alienum, modo saltem 30.
dies, & propter hoc dicatur esse in
quasi possessione Et gloss. in l. 1. §. 2.
magna. ff. de itin. actuque priu. format
istam quæstionem; dicit enim primo,
quod quidam volunt, quod pro sit in
hoc: quia præsumitur competere
ei seruitutem, siue negatoria con-
ueniatur, siue confessoria agat, quod
potest licet possideat: *ut ff. si seruit.
vendit. leg. & si forte. §. sciendum,
& pro eis C. de proba. l. sius possi-
deris, & C. de Episcop. aud. l. nec credi-
deris, & Cod. si aduer. cred. leg. 1. & in
authen. de testib. §. si vero.* & ista fuit
opin. Placen. qui voluit, quod quis
in possessione, vel quasi præsumatur
habere ius, nisi probetur contrarium.
quam gloss. reprobatur, in l. cum res, C.
de proba. & sic ista opi. non est vera.
Alij dicunt, & ista est secunda opin.
quod prodest quoad hoc, ut si impe-
diatur, postea possit resistere, scilicet
extra iudicium, & si reddatur interdi-
ctum non a iure, sed in ipso prædio.

licet ei se defendere ex vi interdicti
at si in iudicio agatur confessoria a
se possidente, vel negatoria ab alio
contra se possidentem, vel non possi-
dentem, necesse habet de iure suo de-
cerciat si agat ex secundo capite, quod
est in leg. 3. §. ait Pra: or. ff. de iur. in
actuque priu. poterit turbari, nec igitur
potest resistere, nisi probet sibi ser-
uitutem competere: *ut ibi.* Ista opinio
in quantum dicit, quod potest resis-
tere de facto dicit verum, ut dicam
statim in seq. opinione. Sed in quan-
tum vult quod non possit agi in iudi-
cio hoc interdicto, est contra d. l. 1. de
itin. actuque priu. & contra mentem
illius tituli, secundum Bart. in d. leg.
1. & 2. & ideo alij dicunt, & ista est
tertia opinio, & vera, quod probare
usum 30. dierum in anno prodest pro-
pter duo. Primo quia, ille qui est in
quasi possessione eundi, siue agat con-
fessoria, siue conueniatur negatoria,
i non oporteret cauere, de non impe-
diendo. Sed aduersarius tenatur ca-
uere, de non impediendo, usque ad fi-
nitum iudicium negatorium. Secus si
non possideret, & ageret, vel conue-
niretur pro seruitute: quia tunc cauer
de non utendo usque ad finem iudi-
cij: *ut l. penult. ff. de aqua quori. & affi.
& dicit Bartol. in d. §. 2. quod iste est
verus intellectus d. l. penult.* quæ est
difficilis. Secundo prodest in alio, quia
si extra iudicium turbatur in utendo,
non solum potest de facto resiste-
re, sed etiam in iudicio agitur hoc in-
terdicto, ut pronuncietur eum esse in
quasi possessione: per hoc tamen non
præsumitur habere seruitutem, si ca-
dat à possessione, & agat confessoria,
& istam opin. tenet ibi gloss. magna,
in d. leg. 1. §. fin. ff. de itin. actuque priu.
quam sequitur ibi Bartol. & commu-
niter Dd.

Ti

En

Ex * qua singulariter notatur secundum Bartol. ibi quod etiam in quasi possessione iuris, habet locum illud quod dicitur vim vi repellere licet: & idè si vniuersitas vel capitulum coadunatur ad aliquid faciendū, & ibi esset aliquis, qui non esset de corpore illius capituli vel vniuersitatis, & vellet omni modo ibi esse, posset licite per vniuersitatem expelli: quia turbat vniuersitatem vel capitulum in quasi possessione iuris, in qua est.

36 Secundo * non quod in istis seruitutibus incorporalibus, quæ habent causam discontinuam, dicitur quis esse in quasi possessione, si modo illo anno vsus esset tempore sufficienti: puta 30. diebus, *ut dixi in questio. preced. in fin. adeo quod si turbas me possum cōtra te resistere de facto.* Sed si essent quædam iura quæ non requirunt vsus nisi interpolatum magno interuallo, tunc dicit ibi Bartol. quod putat sufficere me possedisse semel à longo tempore retro. Exemplum. *in l. fin. Codic. de seruitus. & intelligitur tunc, quod dicitur hoc interdicto, hoc anno, hoc est, hoc vno tempore, quo requiritur iste vsus: ut isto quinquennio vel decennio, vel simili vnde in electione Episcopi, vel Abbatis: si quis 30. ann. vel circa elegit Episcopum vnum certū: si modo deberet eligere & impediretur: sufficit eum docere, quod fuit in quasi possessione iuris eligēdi, in proxima precedenti electione, quod est not. & de ista materia, quando quis dicatur esse in quasi possessione iurium incorporalium, vide per Innocens. & Dd. in cap. 1. extra de cau. poss. & pro. Sunt etiam aliæ utilitates, esse in quasi possessione iuris, quæ ponuntur in l. si quis, §. sed si queratur. ff. si seru. vend. & ibi not. & vide per Cyn. in l. 2. in §. q. C. de ser. & aqua.*

Et * pro declaratione prædictorū 38
quæro, quomodo dominus poterit expellere eum qui est in quasi pos. iuris eundi per fundum suum? & gl. in l. 1. §. 2. in 1. gloss. magna. ante ff. de iur. act. utque prius dicit, quod oportet quod agat dominus negatoria & probeat illi seruitutem non competere, alias non posset eum expellere. Sed dicit Bartol. quod hoc non est verum. Non enim habet necesse probare dominus seruitutem non competere, sed sufficit probare se dominum: & tunc videnti negabitur facultas videnti seruitute nisi probeat eam sibi competere. *ut ff. si vsus fru. pe. l. ut. frui. & ibi notat. & l. si quis, §. sed si queratur. ff. si seru. vend. & habetur plene per Bart. in l. si prius. ff. de nou. oper. nunc.* Sed tenendo opin. gloss. quod dominus haberet necesse probare illi videnti seruitutem non competere, qualiter probabitur? Dicit gloss. singulariter in d. l. 1. §. 2. in gloss. magna in fin. quod probabitur per testes, qui stabant ibi proprie, qui dicent, quod non fuit vsus ire, nec potuisset ire, quin videretur, quæ gloss. est multum notabilis: quia docet probare negatiuam l. & idem not. alia gloss. similis. in Authen. de here. & fal. §. si vero absunt in vers. & vidisse in fin. colum. 1. & vide de hoc dom. Ant. Butr. in c. ex tenore ante fin. 2. colum. extra de testi. & Angel. in §. hinc nobis in 2. colum. in princ. in authen. de here. & falc. Vel potest probati dicta negatiua per testes alio modo, secundum gloss. in d. l. 1. §. 2. si quis dicit se vidisse tali die vel mense probatur per testes, quod sciuerit alibi fuisse illo tempore: *ut l. optimam. C. de contrahen. & comitten. stipul. facit quod not. in l. Panonius. §. rei perduellionis. ff. de acquir. here. & de ista probatione negatiuæ habetur*

tur, in l. actor. Cod. de proba. & in c. bona memoria, extra; de elect. dicit tamen Dyn. quem sequitur Bartol. in d. l. 1. §. 2. ff. de itin. actuque priu. quod ista videtur esse dura probatio. Quid enim si porratur in carruca vel curru corpore, ita quod videri non potuit, vel si iuit tempore quo illi testes erant in domo ad comedendum, vel, &c. Certe non video, dicit Dyn. qualiter ista probatio, de qua dixi, concludat; Præterea ista probatio non concludit illi seruitutem non competere: licet concludat illum non esse usum seruitute, nisi veller probare, tanto tempore non esse usum, quod seruitutem perdidit.

38 Haecenus * visum est de interdicto dei ti. actuque priu. quod competit illi qui iuit per fundum alienum, hoc anno per 30. dies, si impeditur vel prohibetur ire. Nunc videamus de alio interdicto, de itin. actuque priu. refi. quod competit illi qui habuit seruitutem itineris vel actus vel viæ, vel vult reficere & impeditur ab aliquo reficere locum illum in quo iter vel actus, aut via sibi debetur, ne quis impediat, vel prohibeat te volentem reficere iter vel actum aut viam, vt l. 3. Paragr. ait prator. ff. de itin. actuque priu. & ad hoc, vt istud interdictum competat, multa sunt necessaria. In primis enim requiritur, quod aliquis sit usus hoc anno: vt l. 3. §. ait. prator. & §. in autem ff. de itin. actuque priu. & intelligo, scilicet 30. diebus, sicut dicitur in interdicto præcedenti, argum. l. 1. §. 2. eodem titulo & ita not. gloss. in d. l. 3. in versiculo hoc autem vsi sunt. Rof. tamen in libellis suis in tit. si tu habes seruitutem via, vel itineris vel actus. & vis reficere locum, &c. versiculo sed queritur, an istud interdictum, tenet contrarium videlicet, quod in primo

interdicto necesse habeo probare tantum viæ usum hoc anno ad minus per 30. dies, vt superius dixi, sed in isto interdicto de itin. actuque priu. reficiendo, debeo probare viæ usum hoc anno, secundum requiritur, quod quis sit usus, non vi, non clam, non precario: vt d. §. ait. prator. quod declara, vt dixi supra versicul. 4. principaliter requiritur. Tertium scilicet quod sit usus iure seruitutis, vel pro iure suo: vt l. fin. ff. de itin. actuque priu. & ibi Bart. hoc tenet, quæ dicit, quod etiam putat si quis diceret habere ius eundi cohærens personæ, non quod esset prædialis seruitutis, haberet locum hoc interdictum: vt l. 1. §. illud, versic. præcedi ibi etiam hoc not. Bartol. ff. de aqua quodid. & asti. Quartum quod probet sibi seruitutem competere: vt d. l. 3. §. hoc autem, & ibi omnino vide gloss. in vers. & ei seruitutem competere, & ibi etiam Bart. Et in hoc differt à præcedenti interdicto, in quo non requiritur: quod seruitus debeat vel constituta fuerit illi, qui usus est itinere vel actu, vt dixi supra versiculo tertium principaliter, & qua dicam infra. Item in hoc interdicto cum duobus sequi. requiritur, quod habuit usum illius itineris, vel actus, aut viæ tanto tempore, cuius non extat memoria, vt l. apparet. §. si qui seruitutem, ff. de itin. actuque priu. Nam dum dicit ibi rex. longæ possessionis, expone etiam longissimæ & talis, cuius non extat memoria: quia cum seruitus itineris, actus, aut viæ non habet causam continuā: vt not. in l. seruientes, ff. de seruit. ideo tale tempus longissimum necessariū est, vt illa seruitus acquiratur, vt ff. de aqua plu. arcen. l. 1. in fin. & l. 1. & 3. & not. per gloss. in & Dd. in l. seruientes. Et ideo vult gloss. in d. §. si quis seruitutem

& Ros. in d. titul. si tu habes seruitutem viae, &c. nisi allegaretur titulus: quia tunc sufficeret longum tempus 10. vel 20. ann. ut not. gloss. mag. in fin. in l. seruitutes. & in d. §. si quis seruitutem, in vers. longeva, in fin. de quo dic ut plene dixi in preced. lib. in 8. quast. princip. Si autem esset servitus, quæ haberet causam continuam, tunc quæreretur longo tempore: ut l. si quis diuturno, Digestis si seru. vend. & no. in d. l. seru. Quintum requiritur, quod volens reficere, debeat cauere nomine damni infecti, propter opus quod vult facere in refectioe, ut d. l. 3. §. qui hoc interdicto. Sextum quod reficiat aliquis vsque ad modum consuetum impositæ seruitutis: ut l. 3. Paragrapho hoc autem, vers. fieri autem potest, ff. de itin. act. priu. Septimum, quod impediatur ille, qui vult reficere, ne reficiat vel apponat ea quæ sunt necessaria ad reficiendum: ut l. veteres eodem tit. Octauum, quod si aliquis vult reficere, non portet ea quæ sunt necessaria ad reficiendum longiore itinere, ut deteriore causam fundi faciat: tunc enim impune poterit prohiberi: ut d. l. veteres §. fin. quod not. secundum Bart. ibi, contra nuncios communis, quibus debet solui pro itinere tantum pro quolibet militari: quia si ipsi fecerunt, viam longiorem, sibi impudent cur fecerunt, ut ibi, & l. non tantum §. annus, ff. de excu. tu. & hoc verum, nisi via breuior non esset secuta, vel sibi suspecta: & l. eos, §. fin. & gloss. ff. de fal. & vide etiam de hoc per Bart. in l. 2. Cod. de cursu publi. lib. 12. & not. in l. Imperator. Digestis de app. & vide quæ plene dixi, in l. 3. in princ. ff. de verbor. signific. Notum, vltimum, oportet, quod ille qui vult reficere, portet ea quæ sunt necessaria ad reficiendum, per eam

partem agri per quam sine maiori incommodo domini fundi portari possunt alioquin impune prohiberi poterit: ut l. apparet. in princip. & §. 1. & de prad. etis vide per Ros. si tu habes seruitutem viae vel itineris, &c. in princip.

Sed * quæro an istud interdictum 39 de itin. act. priu. reficiens sit aliud à precedenti, scilicet de itin. act. priu. & sic an sint duo interdicta, vel vnum tantum interdictum, habens duo capita? Et videtur quod duo sint interdicta Nam verba prætoris separatim ponuntur in primo & secundo interdicto. Item dicit. l. unde Paragrapho hoc autem, ff. eodem. quod hoc interdictum distat à superiori, ergo est aliud. Item quia in primo habeo necesse probare viam tantum vsus hoc anno. ad minus per 30. dies, ut dixi in precedenti q. princ. in fin. In isto autem debeo probare viam vsus hoc anno, & debitam mihi seruitutem, de quo dic. ut supra versiculo 3. & 4. item primum competit pro possessione tantum retinenda: istud interdictum secundum continet causam proprietatis, quodammodo: ut l. 1. §. quadam de interdict. & Bartol. in l. 3. §. hoc autem, in princip. eodem tit. & ratio est, quia sicut non sufficit in rei vend. probare me possedisse; nisi & probem dominum, l. in rem in princ. ff. de rei vendic. ita in hoc interdicto non sufficit probare me possedisse; nisi etiam probem seruitutem constitutam mihi, d. §. hoc autem; & ex his not. differentiam inter hæc duo interdicta, Alij vero dicunt, quod vnum est interdictum habens duo capita & hoc videtur tenere gl. in d. §. hoc autem in versic. & ei seruitutem competere, ante finem, ibi, item not. quod hoc secundum caput, & hoc potest

test probari à simili, sicut & alias Aquilia dicitur vna, habens duo capita, primum & tectum: *ut inst. ad l. Aquil. §. c. 3. ff. ad l. Aquil. l. 2.* Item sicut lex Iulia dicitur vna, habet tamen quinque capita, *Digestis de lib. & post. l. Gallus*, & sic conditio etiam dicitur vnica, habens duas partes: *ut ff. de cond. & demonstr. l. ex scriptura*, & hanc partem tanquam ultimam videtur sequi Rof. in præalleg. tit. vers. *quæro an istud.*

40 Item quæro * in hoc interdicto secundo si habet quis necesse probare seruitutem sibi constitutam, dic ut dixi supra versiculo quartum, quod probet, in quo non differt à confessoria, Et quid prodest istud interdictum interpretari? Nam in confessoria similiter oportet quod quis probet seruitutem sibi constitutam, vel testamento, vel pactionibus, aut stipulationibus, vel longo tempore, vel longissimo, cuius non extat memoria: *ut habetur Inst. de act. §. aque, & de ser. §. fin. ff. si. seru. vend. d. l. 1. & l. si quis diu. turno habetur in l. seruientes. ff. de seru.* Respondeo hæc esse differentia, quia hoc interdictum de itin. actuque priu. reficiendo competit tunc tantum, quando quis vult reficere, qui dicit sibi debitam seruitutem. Alias autem si quis prohibeat volentem alio modo vti seruitute, non habet locum hoc interdictum, sed confessoria tantum. Nam si nolebas vti seruitute, & negabam te volentem vti, tu non habes interdictum hoc, sed confessoriam tantum, *ut dixi.* Et ita confessoria est genus, quantum ad hoc interdictum de itinere actuque reficiendo: quod ubicunque competit interdictum, competit & confessoria, ac ubicunque confessoria datur, interdictum non competit: ut patet ex

præmissis. Interdictum autem species est, & ita interdictum locum habet tantum in suo domicilio scilicet quando alias vult reficere, *ut dictum est l. loci corpus, §. si quis mihi. ff. si seru. vendid.* Item est alia differentia: quia qui proponit confessoriam, sufficit si probet seruitutem sibi constitutam esse *ut dixi.* Sed qui proponit hoc interdictum, duo probare oportet, se vsum hoc anno, & seruitutem sibi constitutam: *ut l. 3. §. hoc autem. ff. de itin. actuque priu.* Vnde dicit Rof. in præallegat. tit. si tu habes seruitutem via, &c. quod credit non esse vtile proponere interdictum de itinere actuque priu. nisi quando specialiter vellet reficere: quia tunc proponere debet hoc interdictum, de quo tamen dic, *ut dicam in seq. qu. in fi.* Item est tertia differentia, quia confessoria competit, siue aliquis possideat fundum siue non *ut ff. si vsum. per. l. vti frui. §. fin.* Interdictum autem hoc non competit, nisi ei qui hoc anno vsum est, ut sæpe diximus. Aliæ etiam differentie colligi possunt ex his quæ dixi supra quot requirantur ad hoc, ut ista duo interdicta competant.

41 Vterius * quæro, quare in hoc interdicto est necesse probare ista duo, scilicet vsum hoc anno fuisse, & seruitutem sibi constitutam esse, *ut dixi in præcedenti q. nonne satis est si probent vnum tantum: scilicet seruitutem sibi constitutam esse? quod videtur per d. l. loci corpus, §. si quis mihi si seru. vend. & per l. unde §. hoc autem, & ibi fin. aure & ibi ins esse sibi reficiendi ff. de itin. actuque priu. gl. monet illam q. in d. §. hoc autem, & dicit. si à primo incipias, scilicet à possessione vel vso, duo sunt necessaria, probare te vsum hoc anno, & tibi competere seruitutem. Secus si ab altero incipias, scilicet à probatione proprietatis, videlicet seruitutem constitutam esse*

esse nam tunc illam probare tantum sufficit: sicut alias dicitur, nulla possessio amittitur, nisi corpus & animus interveniant, *ut de acquiren. poss. l. quemadmo.* quod est verum si à corpore incipias, secus si ab animo: quia tunc sufficit solus animus, *ut l. 3. §. in amittenda eod. tit.* Item sicut & alibi lex dicit, docere debet auctor suum interesse in actione ad exhibendum tempore litis contestatæ, & non tempore sententiæ, quod est verum, si à tempore litis contestatæ incipias, secus si à tempore sententiæ, quia tunc illud sufficit: *ut ff. ad exhib. l. signi. §. vlti.* Simile etiam habetur in *l. potuit. C. de iure delib. & l. si liqueat. C. de inoffic. don.* & dicit Bartol. in *d. §. hoc autem.* quod istam opi. videntur tenere omnes Dd. tamen secundum gl. ibi, huic opinio. obstat quod dicitur in *d. §. hoc autem. ibi*, ceterum si desit alterutrum, deficit interdictum. Sed ex pone secundum g. Alterutrum pro altero sicut & alias, *ff. de leg. 1. l. si ex toto, §. 1.* Vel aliter potest dici & ista est secunda opinio secundum gloss. in *d. §. hoc autem.* videlicet si in confessoria prohibetur quis reficere, satis est si prohibetur servitutem compe- re agenti confessoria, sed in hoc interdicto duo probari debent, *ut dictum est*, & istud placet Bart. in *d. §. hoc autem.* & videtur hoc tenere gloss. ibi, & Ros. in loco præalleg. qui dicit quod nihil prodest in iudicio agere hoc interdicto sed tantum in confessoria, quæ minori onere præbâdi gravatur, quod intellige de isto secundo interd- icto, seu secundo capite de *uine. actu- que refic.* secus in primo: quia in illo non requiritur, quod probetur, quod sit servitus constituta, *ut supra dixi.* Vnde tu sis cautus, ut si impediaris reficere iter aut actum vel viam po-

tius intentes confessoriam, quam in- terdictum de itin. actuque refic.

Vltimo* quæro, quare in hoc inter- 42 dicto si probò me esse in quasi pos- sessione viæ, itineris, vel actus, ha- beo necesse probare quod sit mihi inuito servitus constituta & quare non sufficit sola quasi possessio, cum, & hoc alias in rebus corporalibus, sufficit quia si probò me possidere, non habeo necesse aliud probare, & nisi actor probet quod intende, pos- sessio remanet apud me: *ut l. final. ff. de rei vend. & l. 2. C. de probatio. cum simil.* Item quia hoc est in libe- rali causa quæ est res favorabilis, *l. li- bertas. ff. de reg. iur.* & prætor sanet libertatibus: *ut l. 3. ff. de alien. ind. mu. cau. fac. & 9. fin. in fin. de dona.* tamen si possideo aliquem servum, & ille dicat se liberum, non habet ne- cesse probare se liberum, nec ego ha- beo probare illum esse servum, cum sufficiat mihi sola possessio. *C. de prob. l. & si possessione & l. vis eius.* cum favorabilior sit causa personarum, quam rerum: *ut l. sancimus. C. de sacros. Eccles.* Respondeo secundum Ros. in dicto suo libello, si tu habes servitutem viæ & c. quæ non est in promptu. Nam qui servitutem sibi deberi contendit sè- per in alieno molitur, & in re aliena intendit illâ sibi deberi: alioquin si res esset propria servitus perî non posset *l. vii frui. ff. si usus fr. per.* Vnde ex quo certum est, quod servitutem mihi assero in alieno, necesse est quod debeam pro- bare, quod mihi debeatur per stipu- lationem, vel testamentum, vel longo tēpore, aut longissimo, *ut dixi in præ- cedenti l. in. 6. qu. prin.* nam quodlibet prædium præsumitur liberum, nisi prohibetur servitus imposita: *ut l. al- rius. quod de serv. & aqua.* An in re lib. corporalibus sufficit mihi sola posses-
Nam

Nam si possideo, non habeo necesse aliquid probare, cum de intentione actoris non constet: *ut d. leg. fin. C. de rei vend. & l. qui accusare, C. de eden.* Sed si constaret de intentione actoris, tunc prior haberet necesse probare qualiter illa esset sua, *ff. de rei vend. l. officium.* Sed quando dico servitutem me quasi possidere, quia constat de intentione adversarii, id est, quod prædium est suum, necesse habeo probare servitutem mihi constitutam esse, vel alio modo mihi debitam: & hic est casus ubi quis possidens, obtinet partem actoris, *ut instit. de act. in §. aque.* Item ire per fundum alienum, cuilibet liberum est: prohibere tamen ingredi volentem possum: & si ingrediatur iniuriarum tenetur: postquam tamen ingressus est, illum prohibere non possum prohibitione non interveniente, *ut l. iniur. §. si. ff. de iniur. & Instit. de rer. div. §. plane, de quo dic, ut dixi supra in vers. quaro pen.* Nec obstat quod dixi de servo proclamante, quia ex hoc quod servus est in possessione servitutis, & proclamant in libertatem, dicit se liberum, & affirmativam proponit, unde merito debet se probare liberum, in servitutibus autem contra. Si enim possideo, & Dominus prædij, servientis intenter negatoriam contra me ego ei contradicam, ius esse mihi eundi, quia affirmativam propono, illam probare debeo. Idem est in servo: cum enim servus proclamant in libertatem, & ego nego ipsum esse liberum: quia simpliciter factum nego, non debeo probare, ac sufficit mihi sola possessio. Ille autem qui dicit se liberum, cum affirmativam ponit, tenetur ipsam probare. *habetur in l. scriptus, ff. de non. oper. nunc. & in §. aque. Institur. de act.* Cætera circa istam materiam

vide in superiori lib. 1. in tit. de servit. seu aditu. & in tit. de aditu, seu itinere, & qua dicam in seq. tit.

A D D I T I O.

a *Conceditur.* Quando aliquid alicui conceditur, licet ad aliquem usum, an censeatur concessa proprietas. Vide *Cor. 4. vol. consil. 295. & cons. 84.* Virum concedens concedat necessaria omnia quæ sequuntur ex illo? Respon. quod sic. *8. dist. quo iure, & de iure, & de offic. dele. cum super. de dolo, & consuet. cum dilectus.*

b *Factum.* Vtrum plus sit facto consentire quam verbo? Respond. quod sic, *gloss. est in cap. in causis de elect. vide gloss. in c. dilecti filij. el. 2. de app. ubi plus factis loquimur, factum ubi promittitur venit, quod interest in obligationem, ff. si quis in ius voca. non ier. l. eum qui.*

c *Res legata.* Quilibet in traditione suæ rei potest pactum apponere, dummodo sit legibus reprobaturum, *leg. in traditionibus, ff. de pact. de condit. c. verum in gloss. rem habere videtur qui froitur pretio eius, ff. de usufruct. l. qui pretio, & vide Corn. 2. volum. cons. 84. & consil. 199. incipit. in præsentia.*

d *Venditione.* Aduerte quod si vendens intendit vendere unam rem, & emens intendit emere aliam in substantia, non valet venditio: ut vendens intendit unum agrum vendere, & emens alium emere, *l. in venditionibus ff. de contrah. empr.*

e *Emphyt.* Emphyteuta, & vasallus ad tempus constituti non tenentur cauere de restituenda re, vel saluanda, *glo. est sing. ff. de usufr. l. 1. Sed contra videtur casus, C. de leg. l. 2. Bal.*

f *Fundum.* Petendo simpliciter nunquid

quid videatur petere servitutem? gloss. est not. quod sic. in l. rei appellatione. ff. de verb. sign.

g *Dammum*. Dammum presumitur in dubio datum à proximioribus. & vicinioribus. *tex. est not. in l. 1. in pr. ff. ad Sylla. de fundo instructo. leg. si ita test. in fin. ff. loc. l. dominus horreorum. & non apparente malefactore tenentur ipsi. ff. de incen. ruin. & naufrag. l. ne quid naufr. vide Iaco. de Arct. in auct. nulli iudi. §. quia vero.*

h *Possessio*. Possessio violenta non releuat possessorem ab onere probandi. *C. de probat. l. si vis & ibi per Bart. & Innoc. in cap. 2. extra de seru. non ordin.*

i *Negator*. Si in iudicio deducatur quis habeat necesse probare. *vide gl. ff. de oper. non. nun. l. si prius ff. de itin. actuque pr. l. 1. §. hoc interdittum. Ray. sed qualiter in negatoria probatur de iure suo. in rubr. eod. quod per vicinos qui propè stant. ut dicit gl. in d. l. 1. §. hoc interdittum. Bald.*

k *De negatoria*. Dic ut per Bart. in c. cum Ecclesia Suerina. de caus. poss. & propriè per Dyn. *Inst. de act. §. aequè.*

l *De negatiua*. Negatiua quomodo sit probanda. *vide Corn. 1. vol. consil. 100. Et probatio negatiue videtur impossibilis. si non est coarctata loco. & tempore. in 2. vol. consil. 43. Et negatiua est probanda per eum qui se fundat in ea. vide in 4. vol. consil. 87. & vide Alex. 3. vol. consil. 136.*

m *Rescires*. Quid sit rescire. *tex. est melior. quàm sit in iure. ff. de rin. l. 1. §. deinde ait prator rescire. Bal.*

n *In rebus corporalibus*. An in corporalibus requiratur animus & corpus. id est voluntas. & factum: nam incorporalia facto possidentur. *ff. de seru. urb. prad. l. servitutem qua in superficie in fin. principij. Ita notat Innoc.*

in cap. literas de rest. spol. unde omnia incorporalia iuris intellectu habent quia iura sunt. Sed quedam inhaerent rebus corporalibus. ut iurisdiclio. quæ adhæret territorio. ut C. ubi. & apud quos l. fin.

C A P V T II

De Servitutibus actus.

- 1 *Actus est ius agendi. vel iumentum. vel vehiculum.*
- 2 *Actum qui habet. an iter quoque habere dicatur.*
- 3 *Actus & iter in quo differant. & conueniant.*
- 4 *Iter qui habet. instrumenta agrorum ducere nequit: sed qui actum habet sic.*
- 5 *Actus. & via in quo differant.*
- 6 *Actus latitudo quanta esse debeat.*
- 7 *Servitus actus si tam angusto loco concessa fuerit. ut neque vehiculum. neque iumentum per locum perducere possit. an actus vel iter esse dicatur.*
- 8 *Actus seru. in fundo habens. an per quamlibet eius partem seru. actus uti possit. & aliquando per unam. aliquando per aliam.*
- 9 *Actus electio ad quem spectat quando sine ulla loci determinatione constituitur. an scilicet ad constituentem. & eius heredem. an illi. cui actus seruitus constituta fuerit.*
- 10 *Actum per certum locum si quispiam alicui cessorie. an possit postea pluribus per eundem locum actum cedere.*
- 11 *Actus unus si deberetur: ut vehiculis trium generum uteretur: in alio genere usus fuisset: vel quid superfluum egerit: an per hoc ipsam servitutem amiserit.*

12 *Actus seruitutem si fundus debeat, & vi fluminis pons occupatus sit: & postea alluvione restitutus: an seruitus amissa in pristinum statum restituatur.*

13 *Actus seruitutem locus debens si quis inundatus fuerit: an dominus fundi pari teneatur: quod possit ille cui seruitus debetur in alia parte fundi agere.*

DE secunda * seruitute rustica, quæ actus dicitur, nunc est videndum. Actus est ius agendi, vel iumentum, vel vehiculum, l. 1. §. actus. ff. de seru. rust. præd. & §. actus. Inst. eo. & intellige agendi, ducendi ad manus, vel ante se, vel subtus se, ut notat gl. in d. l. iuribus, ita quod qui iter habet, actum habet: qui actum habet, & iter habet: eoque vti potest sine iumento, ut ibidem dicitur. Sed contra hoc vltimum opponitur, & videtur quod imo ille qui actum habet, iter non habet: quia iter & actus sunt diuersæ & separatæ seruitutes, ut patet ex earum diffinitione, ut leg. loci corpus, §. 1. ff. si seru. vend. & vna potest esse sine alia, ut ibi: nec vna inest in alia: ut leg. 1. ff. de adi. leg. & adeo sunt diuersæ istæ seruitutes, iter, & actus, ut si primo petij iter, & succubui, nihilominus actum petere potero: ut l. si iure, §. si quis iter. ff. de except. rei ind. & notat gloss. in d. §. 1. Nec etiam ille, qui habet actum, potest habere seruitutem itineris: quia tunc haberet duas seruitutes: & vna de npta, altera remaneret: leg. si ades mee, in princip. Digestis, de seru. urb. præd. Quod tamen lex negat, quia adempto itinere vbi deberetur actus, nihil omittitur, ff. de adi. le. l. 1. ad hoc respondeo secundum gloss. in d. l. 1. quod iter vnum est, quod est

seruitus, aliud quod non est seruitus, sed quædam commoditas, quæ inest in seruitute actus.

Si* queritur de isto secundo itinere, 2 scilicet quantum ad commoditatem, & non quantum ad seruitutem: & tunc qui actum habet, iter habet: ut not. gloss. in l. 1. §. actus. ff. de seru. rust. præd. & Inst. eod. §. actus, & in d. l. luci corpus, §. 1. si seru. vend. & in d. l. ff. de adile. & not. potest, secundum gloss. ibi, ista commoditas separari ab actu, & potest esse ratio, quia ista commoditas itineris dicitur esse pars integralis ad actum: quia ex commoditate itineris, & agendi constituitur actus: ut l. si pupilli, §. qui actus, ff. de oper. non. nunc. secundum gloss. in l. si nunc. §. si quis iter, ff. de exec. rei & ita not. Bart. in l. qui vsumfr. ad si ff. de verb. obl. dicit tamen gloss. in d. l. luci corpus. quod etiam quoad commodum potest esse vnu indubitanter sine alio, ut quia sic in constituenda seruitute sit actum, ut solus tantum iter, vel cum socio, vel cum equo, vel vehiculo tantum. Pro hoc text. in l. seruit. §. modum, in princip. ff. de seru. Si vero loquimur de primo itinere, quod est seruitus, & istud non continetur sub seruitute actus: imo tunc sunt due diuersæ seruitutes, & partes separatæ, ita loquuntur contraria.

Vidimus diuisionem seruitutis a- 3 ctus, nunc secundo loco declaremus in quo differant, & conueniant actus, & iter. Et breuiter in hoc differunt. Nam iter est quo quis pedes, vel eques commovere potest: Actus vero, vbi etiam armenta trahere, & vehiculum ducere liceat: ut l. iter. ff. de seru. rust. præd. & exponere armenta, ut sunt boues: ut l. boues, in princip. de verb. sign. & leg. seru. legatis. §. armento. ff. de leg. 2.

K k

Sed

Sed alias habetur in littera armamenta. & gl. ibi, exponit, 1. instrumenta agrotum.

4 Unde ex hoc nota quod qui habet iter: non potest ducere instrumenta agrotum, sed si habet actum sic, & intellige trahendo ipsa instrumenta per terram, alias non haberet dubium, imo dum loquitur ibi de actu, dicit, & armenta, nihil operaretur: contra *l. si quando, de leg. 1.* cum sim. Item est alia differentia, quia qui habet iter non potest plaustrum seu vehiculum ducere, vel iumentum ante se, vel post se. Sed ille qui habet actum, bene potest, *l. qui sella, in princ. ff. de seru. rust. & probatur in l. 1. §. 1. eod. titu. & instir. eod. §. 1.* & intellige de iumentis, & armentis. imo ille qui habet actum, nedum potest secum ducere boves: sed etiam equos, & equas, aut mulos oneratos, secundum Dom. Paul. *in d. l. inter actum in fin.* Conueniunt autem in hoc iter, & actus, quia qui habet iter, vel actum non potest trahere lapidem, aut tignum per terram, nec in eis hastam rectam ferre licet: quia neque eundi, neque agendi gratia id faceret, & possent fructus lædi: *ut d. l. qui sella, in pr.* & ideo licet possibile sit, quod frumenta non lædantur, inferre tamen hastam rectam non possunt: quia inspicitur quod euenire potest: *ut not. gloss.* Secus est in illo qui habet seruitutem viæ, quia & trahendi lapidem, aut tignum, & rectam hastam ferendi ius habet si modo fructus non lædat: *ut d. l. qui sella, §. 1.* potest tamen modus adici in seruitute actus, puta quo genere vehiculi agatur, vel non agatur, veluti cum equo duntaxat vel ut certum pondus vehatur, vel certa res portetur: *ut l. seruitutes, §. modum, ff. de seru. l. si cui in prin-*

cip. quemadmodum seruitus amittitur.

Quæ autem * differentia inter actum & viam, vide per gloss. *instir. de seru. §. via, & in l. 1. §. 1. ff. de seru. rust. prad.* & dicetur in titu. sequenti circa princip.

Tertio videamus, * quanta latitudo actus esse debeat, & dicendum est, Aut latitudo non est demonstrata: quia de ea nihil est dictum, & tunc arbitrio iudicis statuenda est, *ut l. certo generi, §. latitudo, de seru. rust. prad.* ex quo patet quod latitudo actus non designata, designatur per iudicem, non per l. quod secus est in via, *ut l. via latitudo, eod. titu. de quo dicam in seq. tit. circa princ.* Quibus adde quæ dixi supra tit. *proximè vers. item* quero quanta debet esse latitudo vine. & versicul. precedenti.

Sed * quid si tam angusti loci demonstratione facta, seruitus actus concessa est, ut neque vehiculum neque iumentum per illum locum perducere possit, an erit actus, vel iter, videtur quod non sit iter, quia illud non fuit concessum. Item nec actus, quia contra naturam illius seruitutis, *ut l. inter actum, ff. de seru. rust. pradior.* Unde dicitur illud, Quod potui, nolui, quod volui implere nequini. *ut l. multum interest. Cod. si quis alte. vel sibi: & in c. cum super Abbacia, extra, de offic. deleg. cum sim.* dic quod habetur iter, & non actus, *ut est casus in l. si tam angus. ff. de seru. de quo dic ut ibi per Dd. & plenius in tit. de ser. via & in tit. sequenti.*

Quarto * principaliter quero, an habens seruitutem actus in fundo, possit agere, id est, uti seruitute actus per quamlibet eius partem, & aliquando per vnam, aliquando per aliam? dic *ut habetur in l. si certo generi, §. si totus, ff. de seru. rust. prad.* ut plenè dixi: in tit. precedenti. vers. *quaro nunquid*

nunquid habens seruitutem itineris.

- 9 Item ad quem spectet electio actus, quando sine vlla loci determinatione constituitur, an ad constituentem & eius heredem, an illi cui seruitus est constituta? *Vide qua dixi in precedenti lib. 9. q. prin. in tit. precedenti, versic. quæro etiam quid si legatum.*

- 10 Quæro quinto, quid si per * certum locum quis actum alicui cesserit, an possit postea, vel pluribus per eundem locum actum cedere? Dic regulariter quod sic: *per l. qui per certum, Digestis comm. prad. & per l. 2. §. 1. ff. de seru. rust. prad. l. lubio. Dig. de aqu. quor. & astu. quod declara, ut dixi in tit. precedenti, versiculo quæro circa prædicta.*

- 11 Quæro * sexto, circa amissionem seruitutis actus: vni actus debebatur, ut vehiculis trium generum vteretur, & alio genere fuit vsus, vel si amplius quam licuerit, vexerit: vel si latiore actu vsus sit: aut si plura iumenta egerit, quam licuerit: an per hoc seruitutem amiserit? Dic quod non, & idem in similibus, in quibus quis plus facit, quam ei licuit: non tamen propter hoc ei plus conceditur, quam pactum est in seruitute habere: *ut l. si cui. in prin. ff. quemadmodum seruit. amitt.* Item si fundus debet seruitutem actus, & pons vi fluminis occupatus est, & postea alluvione restitutus: an seruitus amissa in pristinum statum restituatur? *Vide l. loci corpus, in prin. ff. si seruit. vendicetur, & quod late scripsi in titul. precedent. versic. item nota. quod si fundus.*

- 12 Item locus * debens seruitutem actus, est aquis inundatus: an teneatur dominus fundi parit, quod possit ille cui seruitus debetur, agere in alia parte fundi? *Vide quod plenè scripsi in seruitute precedent. versic. sed quid*

si locus debens seruitutem. Cætera circa istam materiam, vide qua dixi in titul. precedenti, quia multa contraria sunt inter iter, & actum, ut ibi patere potest, & vide etiam qua dicuntur in titu. seq. vbi plura quæ dicuntur de via, convenient huic seruituti.

CAPVT III.

De Seruitute via.

- 1 Via est ius eundi, agendi, & ambulandi.
- 2 Via, & actus an inter se differant.
- 3 Strata quid propriè sit.
- 4 Via latitudo quam sit, quando via seruitus promissa fuerit.
- 5 Pedis mensura quam sit.
- 6 Via, vel strata latitudo, in qua seruitus non debetur, quam sit.
- 7 Seruitus una vel plures quando dicatur, & quomodo cognoscatur.
- 8 Fundorum dominantium ad pluralitatem plures seruitutes resultant, etiam si vnus tantum fundus pluribus seruiat.
- 9 Seruitus una, vel plures si cognoscantur, qua viilitas resultet.
- 10 Via caput, & finis, & medium, & latera quo in loco esse dicantur.
- 11 Edificium iuxta plateam auctoritate publica si destruat, an platea amplietur, & utrum via iuxta illud edificium destructum desinat esse, & incipiat esse platea, an via remaneat sicut erat primo.
- 12 Statutum si dictaueris, quod in platea poena duplicetur: ubi platea sit, & incipiat.
- 13 Via media qua dicatur.
- 14 Via caput quantum spatium occupet, quantum pes, seu finis, & quantum medium.

Kk 2

15 Via

- 15 *Via mensuratio unde incipere debeat.*
- 16 *Via quonplex esse dicatur.*
- 17 *Regalia que proprie dicantur.*
- 18 *Viam esse publicam ad probandum quid requiratur.*
- 19 *Via in publica an unicuique ire licitum sit, & ducere currum, vel plaustrum, aut lapides.*
- 20 *Ius eundi per viam publicam, an prescribi possit.*
- 21 *Via publica cuius sit.*
- 22 *Loca publica an vendi, vel alienari possint, & per quem, & quomodo.*
- 23 *Civitas Padua non potest facere aliquod statutum, nec aliquid alienare sine Venetorum licentia, apud quos omnis administratio existit.*
- 24 *Per viam publicam an privato licitum sit aquam simpliciter ducere, vel per conductum ligneum, vel lapideum.*
- 25 *Ponticellos, seu pontes facere, an supra viam publicam licitum sit.*
- 26 *Via publica an per privatum aliquo modo occupari possit.*
- 27 *Via publica an claudi possit.*
- 28 *Domus, vel fundus, qui undique sunt: si unus tantum essent, an ille solus viam publicam claudere possit.*
- 29 *Viam publicam si quispiam impediat, vel claudat, an contra claudentem, vel impedientem agi possit.*
- 30 *Viam si quis clauserit, an propria auctoritate clausuram frangere valeam.*
- 31 *Via publica que est in una contrata, si claudatur, an alius de alia contrata cuius parum, aut nihil interest agere possit, ut dicta clausura destruat.*
- 32 *Via publica duarum communitarum si sit, per quam eant currus communis virisque, qui ex dominis territorij applicanda sit.*
- 33 *Statuto si caueatur, quod vulnus in via publica magis puniatur, quam si alibi vulneret, & aliquis percussit in via privata, per quam iter publice fiebat, an puniatur, ac si via publica vulnerasset.*
- 34 *Statutum si sit, quod si quis fundum vendiderit, coharens, seu confinis aut collateralis idem pretium presentare possit, & fundum venditum ab emptore vindicare: si aliquis fundum vendat, & vicinus, qui habet alium fundum propinquum, via tamen publica interueniente, vigore dicti statuti pretium presentare velit, an possit.*
- 35 *Federicus Imperator condidit quandam legem Gracam, qua ius pro hominibus vocatur.*
- 36 *Via communis si ad castrorum fontes existat, ad cuius iurisdictionem pradia pertinere presumantur.*
- 37 *Fundum, vel domum si quispiam legauerit, vel vendiderit, an concessum videatur, quod ex fundo exterioris, vel vendentis viam habere debeat: vel si duo fratres sint, aut socij, & unum fundum diuidant, an in dubio altum videatur, quod unus per alterius partem viam habere debeat.*
- 38 *Via publica si aquis inundata, aut aliter destruxa fuerit, an per vicini fundum iri possit.*
- 39 *Viam publicam si quispiam in vicini agrum reiecerit, an is per cuius fundum via publica facta sit, contra ipsum agere possit.*
- 40 *Via reiecte actio que competit, & que etiam necessaria sunt ad hoc ut competere habeat.*
- 41 *Via reiecte actio propter quid competere dicatur.*

- 48 Via reiecta ut moueatur si agatur, quid iuris.
- 43 Si quispiam egerit contra vinum suum, qui viam publicam in fundum suum reiecerit, & per via reiecta actionem interesse suum consecutus fuerit, an postea viam claudere poterit.
- 44 Viam priuata si quispiam per vicini sui fundum reiecerit, nunquid actione priuata agatur.
- 45 Via reiecta in actione quomodo libellus formari debeat.
- 46 Via reiecta in actione quomodo actor & reus positiones formare debeant.
- 47 Viam munire, vel reficere, an quilibet teneatur.
- 48 Clerici ad viarum reparationem, an teneantur.
- 49 Gabella pro plaustris, & curribus, qua pro via refectio ad portam soluitur, si imponatur: an Ecclesiæ teneatur.
- 50 Cuius, vel villa si de nouo viam facere velit, & onus rebus pro via, vel pontium expensa imponere voluerit, an etiam ipsis Ecclesiis imponi possit.
- 51 Via ad refectioem an scholaris, vel qui domum conduxit, teneatur.
- 52 Emphyteusa, seu liuellaris, an viam publicam ante domum emphyteuticam reficere teneatur.
- 53 V usufructuarius an ad via refectioem teneatur.
- 54 Maritus qui fundum dotalem iuxta viam publicam habet, qua refici debet, an ad ipsam refectioem teneatur.
- 55 In domo aliqua si quispiam gratis habitet, nunquid ad via refectioem teneatur.
- 56 Viam an quis reficere teneatur, si prius domni cedere voluerit, quam iuxta viam habeat.
- 57 Via publica si destructa non fuerit ex antiquitate, vel casu, sed aliquis ipsam exarauit, seu aliter destruxit, an ipsi vicini teneantur.
- 58 Viam si quispiam destruxerit, & non habeat unde soluat, an vicini ipsam reficere cogantur.
- 59 Viam publicam si quispiam reficere voluerit, an possit, & quomodo.
- 60 Statuta de refectioe vic loquentia, an purgationem comprehendant, & quis purgare dicatur, & quomodo etiam libramentum capiatur.
- 61 Viam publicam qui purgare tenetur quid facere debeat.
- 62 Viam publicam si quispiam reficere voluerit, & ab alio impediatur, qua actione in impediendum agatur.
- 63 Interdictum via publica ad hoc, ut contra impediendum reficere competerat, qua necessaria sint.
- 64 Interdicto de via publica, quomodo libellus formari debeat.
- 65 In interdicto de via publica quomodo actoris, & rei positiones formari debeant.
- 66 Via in publica si quispiam aliquid ponat, vel adificet, vel immitat eo casu, quo non potest: quo iure contra ipsum agatur.
- 67 Interdictum de via publica, siue sit vnum siue duo, qua necessaria sint ad hoc, ut ista interdicta dentur.
- 68 Via qualiter publica, vel priuata, aut vicinalis dicatur.
- 69 Libellus in interdicto, quando quis adificabit in viam publicam, vel aliquid immisit, aut adificare, vel immittere velit, quomodo formabitur.
- 70 Positiones actoris, & rei in tali interdicto qua forma formari debeant.
- 71 Via publica ire, & agere, & plaustrum ducere, cum regulariter concessum sit, si quis ab aliquo, qui prohibere non potest impediatur.

- quo remedio ei succurratur.
- 72 Libellus in interdicto, ut liceat ire, agere, & c. quomodo formare debeat.
- 73 Positiones in interdicto, ut liceat, & c. quomodo formari debeant.
- 74 Pedagii qui colligunt ab his qui per viam publicam vadunt, an de iure possint prohiberi exigere, & colligere.
- 75 Via de publica in actione, an procurator constitui possit.
- 76 Actioni de via publica, an fideiussor accedere possit.
- 77 Libellus quomodo super via privata formari debeat, quando dicitur, quod via servitus debetur.

Via^a est tertia servitus rustica: quæ sic diffinitur. Via est ius eundi, agendi, & ambulandi, *ut l. via, ff. de serv. rust. prad. & Instit. de serv. §. via.* quæ verba declara, *ut dixi in duobus tit. preced. in pr. & iter, & actum via in se continet, ut dicitur in dictis iuribus.* Et licet sint tres servitutes diversæ separatae, tamen via continet in se iter & actum cum commoditate, quod declara, *ut dixi de actu continente in se iter, in tit. preced. circa pr.*

Et ex hoc^a videtur inferri, quod nihil plus inveniatur in via, quam in actu, & sic nulla sit inter istas servitut. differentia. Tu tamen dicas contrarium, videlicet quod imo sunt aliquæ differentia, & quod plus inveniatur in via, quam in actu. Prima differentia est, quia qui habet viam, potest trahere irabem, vel lapides, & rectam ferre hastam, quæ non permittuntur habenti actum, *ut l. qui sella. §. 1. & §. qui viam. ff. de serv. rust. prad. & vide quæ dixi in tit. preced. in 2. q. pr. ante fin.* Secunda differentia est, si viæ latitudo non fuit designata per partes, tunc tanquam incerta non est in actu, *ut l. via latitudo.*

& l. via consti. in pr. & l. certo generi, §. latitudo. ff. de serv. rust. prad. & voluit gl. in l. 1. §. via. eod. tit. & Instit. eo. §. via.

Pro^a plena declaratione autem huius materię, quia vidimus quid sit via, quæro primo quid sit strata, & dic, quod est via matonata lapidibus vivis vel coctis. *ut l. 1. §. viam, ff. de via publ. & ibi hoc not. Bart. qui dicit, quod in ciuitate Perusij appellatur via regalis, vel consularis, & sic differentia inter viam, & stratam, ut probatur in l. absit. C. de privilegiis domus Angust. lib. 11. & ibi hoc etiam not. Bart. qui dicit istud esse utile ad statutum, dicens, quod committens maleficium in strata pæna dupli puniatur. Nam si accusator dicit maleficium esse commissum ei in via, non concludit pænam debere duplicari, ut l. 1. §. docere ff. vi bon. rapt. quod not.*

Quæro^a secundo, quæ sit viæ latitudo, quando servitus viæ promissa est? dic quod aut constituentem servitutem designauit eius latitudinem: & illa erit, & poterit constituere, quod sit latior 8. pedibus, & angustior, dummodo eam latitudinem habeat, qua vehiculum ire possit alioquin iter erit, non via, *ut l. via consti. in pr. ff. de serv. rust. prad. & l. certo generi §. latitudo. ver. in via aliud eod. tit. & l. si tam angust. C. de serv. & vide quæ dixi in tit. precedenti. vers. sed quid si tam angust.* Aut nulla latitudo per constituentem servitutem designata est: & tunc per l. designatur, quoniam viæ latitudo ex l. 12. tab. in porrectum, id est, directum 8. pedes habet in anfractum, id est, vbi flexum est in angulis 16. *ut l. via latitudo. ff. de serv. rust. prad. & not. gl. Instit. eo. §. via.*

Pes vero est mensura, secundum Isidorum, quæ debet intelligi in dubio spatio quinque digitorum, *ut est glo. not. in 17. quæst. 3. sicut antiquitus.*

& not. Bald. in l. 1. ff. si quis can. & ibi per Doct. & Alber. de Ros. in l. 2. circa pr. C. de his qui ad Eccles. confug. & Salicet. in l. 1. in antepenul. quest. C. de interd. & dixi in l. 3. in pr. ff. de interd. ubi posui de multis generibus mensurarum & ponderum, & ibi dixi, quod digitus est minima pars agrestium mensurarum, & quod vnica habet tres digitos: dic ut ibi.

6 Quæro tertio, quæ sit aut esse debeat latitudo viæ, vel strætæ, in qua seruitus non debetur? dic, aut est via priuata vnius, quod potest esse, ut l. 2. §. via publ. ff. ne quid in loco publ. & ita erit pro voluntate domini: quia in re sua quilibet est moderator, & arbiter, leg. in re mandata. C. man. aut est publica: & tunc debet esse secundum consuetudinem, vel statuta loci, ut l. 1. cum gloss. & l. an in totum, C. de ad. priua. & l. 2. in princ. cum gloss. in vers. lege. ne quid in loc. pub. facit gloss. in l. qui luminibus. ff. de seru. urb. præd. aut nulla apparet consuetudo, & tunc aut dominus ciuitatis, vel populus, vel eam regentes volunt statuere latitudinem viarum, & possunt, ut l. prohibere. §. plane. ff. quod vi aut clam. alias in dubio standum est determinationi actoris, l. via latitudo, ff. de seru. rust. præd. Et adde prædictis, quod licet pertineat ad decorem ciuitatis, ut viæ, & strætæ sint latiores, & amplæ: tamen quandoque deterius est, ut probatur in l. 1. §. viam ibi, latiore. ff. de via publica, & in pu. re. & ibi. hoc vult Bart. & subdit, quod ipse vidit in ciuitate Caly, cum ibi essent multæ viæ amplæ, imposita fuit necessitas omnibus circum habitantibus occupandi, & restringendi eas. Ratio, quia quando transitus erat in ciuitate propter nimiam latitudinem, ciuitas reddebatur debilior

ad defendendum eam, & propterea dico, quod ciuitas ianuæ reputatur fortior ex eo: quod habet vias & strætæ valde strictas.

7 Quæro * quarto, quando dicatur vna seruitus, vel plures, & quomodo cognoscatur? hoc ordinariè examinatur plene, in l. nam satis, §. 1. in glo. mag. ff. quemad. seru. amic. Tu autem in hoc sic distingue, per tres casus principales, quandoque debetur seruitus ab vno vni, quandoque ab vno pluribus, quandoque à pluribus vni. Primo casu, quando debetur seruitus ab vno fundo vni alteri tantum fundo, tunc subdistingue: aut isti fondi remanent diuersi indiuisi, & non habet dubium, quod sit vnica seruitus actiue & passiue, ut patebit ex his quæ ibi dicentur: aut fundus debens seruitutem, est diuisus per dominum, & tunc ubi prius erat vna tantum seruitus viæ, tunc erunt duæ, ut l. via. ff. de seru. & not. per gl. in d. l. nam satis, §. 1. in ver. debita. facit l. via constitui. §. quæcunque, ff. de seru. rust. præd. licet in contrarium faciat, dist. l. vna est via, cuius intelligentiam dicam in tertio casu principali. Aut fundus ille, cui seruitus debetur, diuiditur in duas, puta regiones: vel quia dominus vendit vnâ eius partem: & idem, quia illa quæ erat prius ab initio vna tantum seruitus, nunc spargitur in duas, ut l. via constitui. §. quæcunque, ff. de seru. rust. præd. nec potest quæri qui prius vnâ, nunc autem plures seruitutes debet, quia in alio releuatur. Nam ante diuisionem, vel conditionem patris, etiam per vnâ partem seruitus retinebatur, ut d. l. nam satis, §. 1. in princ. & d. l. vna est via. quod non & post diuisionem, vel venditionem partis fundi dominantis: quod non vtendo parte, vna diuisa, vel alia, vltimo

mo tempore illa amittitur: nec per aliam partem qua usus est, seruitus retinetur, ex quo sunt effectæ plures seruitutes viæ, & pro hoc allego gl. in dist. l. nam satis. §. in gloss. mag. circa princ. vers. si autem diuiserunt, & fundum dominantem. Secundo casu principali, quando debetur seruitus ab vno pluribus, tunc subdistingue: Aut hi plures diuiserunt omnem fundum dominantem, aut non diuiserunt: si non vna est seruitus, cum vni tantum prædio ab vna tantum debita sit, ut dixi supra in primo casu. in princ. & licet fundus dominantis sit plurium dominorum, tamen ex quo est indivisus dicitur vnus, & non plures: & magis consideratur conditio fundi, qui vnicus est, quam pluralitas dominorum, quia seruitus non debetur personis dominorum, sed ipsi fundo, v. est text. in l. 2. §. 1. si seru. vend. & in l. vnus ex sociis. ff. de seru. rust. præd. Si vero diuiserunt fundum dominantem, tunc illa seruitus quæ erat prius vna ab initio, spargitur in duas, ut d. l. via constituit. §. quæcumque. de seru. rust. præd. & l. via. ff. de seru. & ita gloss. mag. circa princ. quæ subdit, quod dominus prædij seruientis non poterit de hoc conqueri quia in alio releuatur, iuxta l. eum qui in princ. ff. de iureiur. nam ante diuisionem etiam per vnum locum seruitus retinebatur, ut d. l. nam satis. §. 1. in princ. in vers. amiseris. sed post diuisionem non retinetur, sed vniuscuique sibi usurpat, & deperdit, & hoc vult etiam glo. in d. vers. amiseris. & idem multo magis dicendum est quando debetur seruitus ab vno fundo pluribus ab initio diuisis tempore constitutionis seruitutis, ut l. si ades mea in princ. ff. de seru. urb. p. ad. & idem quando fundi dominantes erant diuisi, &

eiusdem domini, eadem ratione.

Ex quo not. * quod ad pluralitatem 8 fundorum dominantium plures resultent seruitutes, etiam si vnus tantum fundus pluribus seruiat, ut ibi, & hoc etiam not. Paul. in l. vna est via. de seru. rust. præd. Tercio casu principali, quando debetur seruitus à pluribus vni tunc etiam subdistingue: Aut plures domini fundi seruientis non diuiserunt suum fundum seruientem, & erit vna tantum seruitus, ut dixi in cap. præcedenti, not. gloss. magnam in d. l. nam satis §. 1. Aut diuiserunt, & tunc aut diuiserunt per longitudinem, aut per latitudinem, secundum gl. in d. l. nam satis, §. 1. Per longitudinem, quando totius longitudinis viæ vnusquisque dominorum fundi seruientis partem habet à principio vsque ad finem, ita quod veniat vsque ad fundum dominantis per latitudinem, tunc dicitur fieri diuisio, quando vnus solus viam solidam habet passiuæ, vsq; ad certum terminum æqualiter, vel inæqualiter positum, & alter ab eo vsque ad finem ita quod per vnum tantum ex eis sic diuisis immediatè peruenitur ad fundum dominantis, & istud teneas: licet gloss. in d. l. nam satis, §. 1. ponat etiam aliam opinionem, quæ in effectu est eadem, sed non ita clara. Primo casu quando plures domini eiusdem fundi seruientis diuiserunt fundum seruientem per longitudinem, & tunc subdistingue, quia aut seruitus debebatur ab illo fundo communi nunc diuiso, & certa, & determinata parte illius fundi, aut indeterminata, ita quod per quolibet partem fundi ire possit, & eam partem vertere: quia actum sit, ut possit ire, modo per vnā partem modo per aliam, si seruitus debebatur incerta, & determinata parte fundi? Tunc dicendum gloss.

in

in d.l. nam satis, Paragr. 1. Quod si tantum spatij est in cuiuslibet prædio, quod sufficiat ad viam, & erunt duæ seruitutes, perinde ac si in duobus fundis constituere essent ab initio. Aut non est tantum spatij, & tunc vna tantum seruitus remanebit. Sed mihi videtur, quod non sit bene dictum, quando tantum spatij relinquatur in cuiuslibet prædio, quod sufficiat ad viam: nam tunc non possunt esse duæ seruitutes viæ, sed vna tantum: quia si seruitus est constituta in certa determinata parte fundi communis duorum & plurium, & postea diuiditur ille fundus: si illa pars in qua est constituta seruitus, remanet in vna parte fundi assignata vni ex dominis, illa pars fundi sola debet seruitutem, & cæteræ partes debent esse liberæ, cum per illas partes fundi, etiam dum esset communis, non posset ire, quia liberæ erant: *ut est text. in l. certo generi. §. si totus, vers. ac si iter ff. de seru. urb. prædior.* Aut seruitus debebatur fundo communi, ita ut per quamlibet partem fundi viam haberet: & ut etiam vertere posset, non facta diuisione, eundo per vnam partem, retinet seruitutem in omnibus partibus. Cum facta fuit diuisio, sunt duæ, & pertinere obseruatur, ac si in duobus fundis à principio duæ seruitutes essent constitutæ: ideoque potest altera amitti tempore, altera usurpari: nec lugeat rusticus cui seruitus debebatur, quod factio dominorum fundi seruientis conditio sua sit facta deterior, cum prius, id est, ante diuisionem, vna parte vtendo, totius fundi retinet seruitutem: quia hoc ei commodum deuenit, ut duas nunc habeat vias, & earum commoditatem: *ita dicit gloss. magna in d.l. nam satis, §. 1. in fin.* Pro hoc facit ille, *Paragraph. 1. circa princ.* ibi

nec fit vlla iniuria, *ut l. cum qui, in princip. ff. de iniuriis. & quod dixi etiam in 1. & 2. casu principali.* Secundo casu, quando plures domini eiusdem fundi seruientis diuiserunt ipsum per latitudinem: & tunc remanet vna tantum seruitus: sicut à principio constituta esset seruitus vni fundo per plures fundos continuos, ita ut vnus tantum eorum sit contiguus dominanti, & alij sint adinuicem contigui: *iuxta l. tria prædia ff. de seru. rust. prædior.* Nam hoc casu vna tantum esset seruitus, quæ debetur vni fundo, licet per plures fundos eodem modo, ut dictum est, debeatur, & iste est casus quem ita intelligo, *in l. vna est via eodem titulo.* & hoc intelligo siue seruitus sit constituta in his duobus casibus proximis, in vna certa parte, siue in indeterminata, ita quod possit variari. Et ratio diuersitatis, quare quando fit diuisio per latitudinem, est vna tantum via: & quando fit per longitudinem, sunt plures, est, quia quando per latitudinem fit diuisio in certa parte, quæ proxima esset fundo, cui seruitus debebatur, non potest esse seruitus nisi esset etiam in sequenti, nam in rusticis prædiis medium prædium impedit seruitutem, *l. qui sella, §. fin. ff. de seru. præd.* ideoque cum vnum ius sine altero esse non possit, merito in vnum corpus & animam creantur. Vbi vero per longitudinem facta est diuisio, nullum medium prædium impedit seruitutem: & in vna parte potest consistere seruitus etiam si non sit in altera, ideo duæ merito appellari possunt, *secundum gl. in d.l. nam satis, §. 1. post medium, ff. quemad. seru. amis.* Et per hoc habetur clare, quomodo possit cognosci an vna tantum sit via, seu seruitus viæ: an vero duæ vel plures, quod bene not. quia est multum vtile hoc scire.

L l

Vii

9 Voluntas * autem huius inuestigationis est multiplex. Prima, quia si est vnica tantum seruitus, potest pro parte vtendo tota retineri, & non potest in vna tantum parte præscribi. Sed si duæ sunt, & vna non vtimur: illam perdimus, & non aliam: & sic vna tantum potest præscribi sine altera, vt l. vna est via. D. de seru. rust. prad. & d. l. nam satis, §. 1. in princ. & ibi etiam not. per gloss. Aliquando tamen fallit ista regula quod per partem tota seruitus retineatur: quia in quibusdam iuribus Episcopalibus potest præscribi ita, quod non præscribatur in aliis, vt in c. dilectis, in fin. extr. de capel. mon. & vide gloss. in ver. & historia. & quod ibi not. in c. audita, extr. de præscrip. Item est a vtile propter interruptionem: quia si sunt, duæ viæ interruptio a facta in vna, non extenditur ad aliam. Item potest esse vtile, si ex forma statuti deberet solui certa gabella pro qualibet seruitude viæ acquisita: quia si essent duæ, duplicaretur gabella. Item potest esse alia utilitas, quia si statutum disponit, quod quicumque ierit per fundum arterius cum plastro, vel curru debeat pro qualibet vice condemnari in 10. libris. Nam si quis iuerit cum plastro per plura prædia continua per latitudinem primo ex transuerso: diceretur tantum semel iuisse, & vna tantum pœna 10. libratum debet condemnari quia vna tantum est via, quod semper ad hoc consueui allegare: secus si fuisset per plura prædia, non ex transuerso, sed incipiendo à capite eorum sic per longitudinem: quia tunc quot sunt prædia, toties reputatur iuisse, & debet pœna multiplicari secundum numerum prædiorum, quod singulariter not. & tene menti.

10 Quæro quinto, * in quo loco dicatur

esse caput viæ, & finis, & latera. De capite dii, quod dicitur ille locus, per quem in illam viam ingredimur, iuxta illud: In capite libri scriptum est de me. Appellat enim caput libri illam partem per quam ad ipsum librum legendum ingredimur: adde quod not. ff. sol. matr. super rubr. vbi not. quod non est caput libri: vt ff. ad leg. Falc. in l. quærebatur super illo verbo tres partes, facit etiam l. prædis, §. balneas, ff. de leg. 3. & l. conclane, de damn. infect. Sed si contingeret vt per omnes partes ipsius esset ingressus: tunc caput illud principium deberet dici, quod est versus meridiem pes vero qui est versus septentrionem, secundum Barthol. in tract. de insula, versiculo quod mediam partem fluminis tenet, vbi plene examinat, quando dicitur caput & finis fluminis, & Ecclesiæ, & aulæ, scholæ, & prouinciæ, & similibus, vbi omnino videt. & vide omnino plene per Bald. in rubr. Digestis de rerum diuis. in 1. colum. in ver. & est notandum quod agri. Vel etiam dic, quod si est vna superior, ibi dicatur caput: pars inferior dicitur pes, & finis, secundum Bart. in d. tract. versic. quod si vno latere, vbi declarat quæ dicatur pars superior & inferior. Et prædicta sunt vera, nisi ex consuetudine loquendi, & intelligendi aliter intelligeretur. argument. l. 1. §. 1. Digest. ne quid in flumin. pub. coniuget. l. librorum §. quod tamen Cassius, de leg. 3. & l. Labeo, & quod ibi voluit Bart. de supell. leg. De fin. viæ, dic quod ille locus dicitur finis viæ per quem eximus, vel qui est inferior, vel versus septentrionem, vel secundum consuetudinem prædictam. Item dicitur finis viæ quando intrat in alium locum, puta plateam vel aliam similem: vt probatur in l. fin. ff. de locis & itin. publi. ibi, exitum ad mare

mare aut in urbem, aut in flumina publ. aut ad aliam viam militarem habent, &c. & ibi hoc voluit Bart. in l. fi. ff. de seru. rust. præd. & ibi etiam Bart.

11 Et *ideo dixit Bart. in d. l. fi. de itin. publ. quod habuit quæstionem de facto, videlicet iuxta plateam destruitur aliquod ædificium auctoritate publica, an platea ampliatur, & utrum via, quæ est iuxta illud ædificium destructum destinatur esse, & incipiat esse platea, an remaneat via, sicut erat primo.

12 Et * hoc quæritur propter statuta, quæ dicunt, quod in platea pœna duplicetur, dicit Bartol. quod illa incipit esse platea, nam statim, quando illa via intrat plateam, finitur: & dicit quod ita bis de facto iudicauit. Item dicit, in d. l. fin. ff. de seru. rust. prædior. quod ista quæstio fuit Tuderti tempore Papæ Benedicti, quando fuit destructa quædam Ecclesia, quæ habebatur iuxta secundam stratum. De illa Ecclesia, facta est platea, commissum fuit maleficium in illa strata: quærebatur, an deberet puniri tanquam commissum in strata, an tanquam commissum in platea. Et dicit, quod allegauit, d. l. fin. ff. de itin. publ. §. fina. & dicebat per illa iura, quod statim cum strata intrat plateam, finitur, & non appellatur amplius strata, sed confunditur cum platea, & ita etiam occurrat Pisis.

13 De media via dic, * quod medium via potest considerari duobus modis. Uno modo per longitudinem viae, & tunc medium dicitur vna linea diuisibilis, quæ ducatur à medio capitis viae, vsque ad medium finis eiusdem viae, ducendo lineam semper, ita quod æqualiter daretur tantum ab vno latere viae, quantum ab alio, vel etiam si ducatur vna chordula similiter à capite vsque ad finem, arg. §. insula, cum ibi

not. der gl. qua incipit, quod poterit sciri, de rerum diuis. & l. non solum, §. sed probari, cum gloss. ff. de nou. ope. nunc. Alio modo potest considerari medium viae per latitudinem ex transuerso viae, & tunc medium dicitur propriè ille punctus, siue linea indiuisibilis, quæ est in medio per transversum viae, distans tantum ab vna extremitate capitis, quantum ab alia extremitate finis per dicta iura: ut si diceretur à capite vsque ad medium agri liceat Titio ire, intelligitur à linea indiuisibili, quæ est in capite, vsque ad lineam indiuisibilem, quæ est in medio secundum Bart. de insula, vers. videamus ergo quantum spatium.

Sed * pro declaratione prædictorum quæro, quantum spatium occupet caput viae, quantum pes seu finis, quantum medium, Bartol. format istam quæstionem, in præallegato vers. & dicit, quod punctus siue linea indiuisibilis, quæ est in capite, potest dici caput, l. 1. §. caput, ff. de aqua quotidiana, & asti. eodem modo potest dici pes, siue finis, medium autem dicitur ille punctus siue linea indiuisibilis, quæ est in medio distans tantum ab vna extremitate, quantum ab alia. Et intelligit hoc gloss. Insunt. de rerum diuisio. §. Insula, dom dicit, hoc scilicet esse in medio potest apparere, accepta chordula, & facto puncto in medio, quod dicit satis sibi placere, si materia de qua tractaretur hanc interpretationem pateretur: ut si dicatur, à capite vsque ad medium agri liceat Titio agere, intelligam à linea indiuisibili, quæ est in capite vsque ad lineam indiuisibilem quæ est in medio per dicta iura. Sed sæpe sermo non patitur hanc interpretationem. Si enim dicatur, si quis inueniat per caput plateæ cum curru, vel vehiculo, do 10. stadia terræ à capite fundi, certe

de puncto vel linea indivisibili non potest intelligi, per illam enim non potest iri, nec in ea possunt decem stadia terræ esse. Aliter ergo intelligendum est, & ideo dic, quandoque extremitates sunt distinctæ & limitatæ, & tunc una dicitur caput seu principium alia dicitur pes seu finis, & quicquid est inter illas duas extremitates dicitur medium, *ut l. si ades. ff. de serv. rust. prad. l. tria prad. ibi*, per mediumque fundum, *ut leg. more Romano. ibi luce media. ff. de feriis, & Cod. de ind. aurb. ad hec cum simil.* Quandoque extremitates non sunt distinctæ: & tunc dic, quod totus ille locus debet dividi in tres partes: una dicitur caput, secunda dicitur medium, tertia dicitur finis. Quandoque tamen contingit, quod locus de quo agitur, habet multas distinctas partes, & distinctio accipitur ut totum: ut ecce planum Tyberis est distinctum per prædia multorum: & in statutis dicitur, si aliquid factum fuerit in capite plani Tyberis, vel in medio, aut in fine, tunc enim consideratur per statuta illud planum, ut totum unum integrum. ideo esset facienda divisio in tres partes, *ut supra dixi.* Et de ista materia, quando dicatur principium medium, & finis, *vide per text. gloss. & Dd. in leg. 1. ff. si quis ius dic. non obt. in gloss. mag. & per Bart. in tract. de insula in vers. & quid si ex uno latere, cum 4. col. seq. vers. ad primam figuram*, quæ hic non refero brevitatis causa.

15 Quæro sexto, * unde debet incipi mensuratio viæ? Dic non à porta civitatis, seu municipij, sed à continetibus ædificiis, *ut in l. mille. ff. de verb. sign. & voluit Bartol. & Dd. in l. 1. ff. si quis cauit. vbi etiam ponunt per quam viam debeat fieri mensuratio: dic ut ibi.*

Quæro septimo * principaliter, 16 quoruplex est via? Dic quod triplex. Nam quædam sunt viæ publicæ, quædam privatæ, quædam vicinales: *ut ex text. in leg. 2. §. viarum. ff. ne quid in loc. publ. & l. fin. ff. de loc. & itin. publ. de singulis videamus.* Publicas vias dicimus quas Græci Basilicas, nostri autem prætorias, alij consulares vias appellant, *ut §. viarum, & sic not. secundum gloss. ibi*, quod via prætorica, consularis, & militaris pro via publ. ponuntur: *ut ibi, & d. l. fin. & istæ viæ publ. sunt regalia, in princip. qua sint regul. in v. sib. feud.*

Et dicuntur regalia, * quæ non 17 spectant nisi ad regem, vel principem loci, & non ad alium nisi ex regia, seu principis concessione, seu largitate pertineant, *ut dicit Bald. in d. cap. 1. in princip. & propterea viæ publicæ appellantur viæ regales.* Viam autem publ. dicimus eam, cuius etiam solum publicum est, *ut l. 2. §. viam publ. ff. de via publ.* Item dic, quod via publ. dicitur certum solum limitatum, per directum certis finibus latitudinis, & publicatum per principem pro usu publico merendi, vel eundi, qui habet ius publicandi, secundum dom. Iacob. de Aluar. in cap. 1. in princip. titul. quæ sint regalia. Item viæ vicinales, quæ in vicis sunt, vel quæ in vicos ducunt publicæ sunt, quod ita verum est: si non ex collatione privatorum fundorum hoc iter constitutum est, *ut d. l. 2.* Vicinales quæ ex agris privatorum collatione factæ sunt, quantum memoria non existat publicarum viarum numero sunt, *ut l. fin. in pr. ff. de loc. & itin. publ. & not. gl. in l. 2. §. vicinales. in fin. in ver. publ. C. ne quid in loc. publ. & adde quod statim dicam de vicinali.*

Et

18 Et* not. singul. quod ad probandum viam esse publicam, non sufficit probare per testes, quod publice seu vulgo per omnes itum fuerit per longum tempus: *ut probatur in leg. 2. §. summa cum utilitate. ff. de his. qui. deie. vel effud.* & ita etiam tenet per illum text. excellens D. do. Matthæ. de Matthesil. de Bononia, in suis notabilib. notabilis 93. quod incipit, nota unum dictum singulare. & idem vult ibi Bart. qui dicit per illum text. non sequitur, publice itur per talem locum, ergo via publ. Priuatæ viæ dupliciter accipi possunt, vel hæ quæ sunt in agris quibus imposita est servitus, ut agrum alterius ducant: vel hæ quæ ad agros ducunt: per quas omnibus commeari licet, in quas exitur de via consulari, & sic post illam excipit euntem via, iter vel actus: d. vilam ducens; hæ etiam quæ post consulari excipiunt euntes ad villas vel alios colonos ducentes; etiam publicæ dicuntur, id est, publicam naturam habent, l. 2. §. priuatæ. ne quid. in loc. publ. Puto etiam quod via priuata dici debeat illa quæ sit per dominum vnius fundi, vel plurium, si ex suo fundo eam facit, & de hoc extet memoria, ut not. gloss. in l. 1. §. ff. de loc. publ. Item viæ vicinales etiam priuatæ sunt, ut probatur in d. l. 2. vicinales, dummodo extet memoria, quod sint factæ ex agris priuatorum collatione: *ut d. l. leg. fin. & ibi hoc not. Bart.* Vicinales vero viæ sunt, quæ ex agris priuatorum collatione factæ sunt, hæ dupliciter accipi possunt. Nam quædam sunt viæ vicinales, quæ publicarum numero sunt: ut illæ quæ ex agris priuatis collatione factæ sunt quatum memoria non existat: vel etiam ubi à publico eius solum relictum est: quia tunc constat eam esse pu-

blicam: *ut est text. cum gloss. in d. l. fin. in princ.* & adde quod voluit Dyn. in l. 1. de actio. §. præiudiciales & quod dixi de via publica. Quædam sunt viæ vicinales, quæ ex agris priuatorum collatione factæ sunt, quarum extat memoria: istæ priuatæ etiam dicuntur: *ut est text. cum glo. in d. l. fin. conuinita l. 2. §. vicinales. ff. ne quid in loco publ.* & etiam vulgo confortiæ seu consortium appellantur. Et est differentia inter has vias vicinales, & militares publicas. Nam viæ militares exeunt ad mare, aut in urbem, aut in flumina publica, aut ad aliam viam militarem exitum habent. Sed viatum vicinalium pars in militares vias, pars sine villo exitu intermoritur, *ut est text. in l. fin. ff. de loc. & it in. publ.* Et prædictis notari potest, qualiter cognoscatur via publica à vicinali priuata & qualiter super hoc debeat capitulari, & probari, & adde quæ dicam in tribus sequentibus quæst.

19 Quæro octauo * circa viam publicam, an sit vnicuique licitum ire per viam publicam, & ducere currum, vel plaustrum, vel trabem, aut lapides? & de hoc sic, *ut leg. 2. §. 1. ff. ne quid in loco publ.* ubi dicitur, quod loca publica priuatorum vñibus deseruiunt, iure scilicet ciuitatis, & non quasi proprio cuiusque. Et propterea dixi in quæst. præced. viam publicam esse, cuius solum est publicum. Vnde quidam aduocatus hic male libellauit in quadam causa viæ quæ nunc pender: dixit enim viam illam esse publicam, & proprietatem ad se spectare, quod not. ne erres. Ex quod dixi, quod licitum est cuique ire per viam publicam, fallit. quando est prohibitum per dominum viæ, puta per principem: quia tunc non liceret. Nam domini terrarum possunt prohibere, nedum suis,

suis, sed etiam forensibus, venire ad loca sua, *argum. l. diuus. ff. de seruit. rust. pred. & hares, ff. de usufruct. leg. & l. sicuti. s. Aristo. ff. si seruit. vend.* secundum Bald. qui ita notat singulariter in c. 1. de wo. form. fid. in vrb. feud. qui subdit, postquam forenses venerunt in territorium alicuius sunt sicut reliquus populus: & esset contra naturalem æquitatem, & bonum publicum sic expellantur, *facit text. in auth. de quæstoribus. in princ. & ita etiam tenet dom. lac. de Alua. sequendo Bald. in c. 1. ad fin. in tit. qualiter ius de vasa. fide. quod perpetuo tene menti.*

21 Quæro * nono, an ius eundi per viam publicam possit præscribi? Et breuiter dic quod non, *vt l. viam publicam, ff. de via publica, vnde secundum gloss. ibi not. quod si esset aliqua via publica per quam non fuisset itum per aliquem, propter hoc non tolleremus ius eundi: per illum text. & ideo dicit ibi gloss. notabilis, quod non potest præscribi via, seu ius eundi ad sanctum Iacobum: & si diceremus aliter multis ire non liceret, & dicit quod hoc est speciale contra regulam C. de præscr. 30. annor. l. omnes. Vel dicit quod est ideo quia videtur excipere, si alius impendat quod ius excipendi non tollitur tempore, l. pure, ff. de doli except. Et subdit ibi gloss. notabiliter, quod etiam si per centum annos non itum fuerit fauore publicæ utilitatis non præscribitur.*

22 Quæro decimo, * cuius sit via publica? Dic quantum ad vsum, & priuatorum, non quantum ad proprietatem, *vt l. 2. §. 1. ibi, priuatorum vrbibus deseruiunt, iure scilicet ciuitatis, non proprio cuiusque. ff. ne quid in loco publ. facit quod dixi in 8. quæstio. Sed quantum ad alios est*

dubium: an scilicet sit illius tantum ciuitatis, vel loci in quo est, vel sub cuius territorio existat: an vero sit ciuitatis Romanæ olim, & hodie principis, vel domini ciuitatis, vel loci? Et videtur quod sit illius ciuitatis, vel loci tantum, *per d. §. 1. ibi, iure scilicet ciuitatis. & ita tenet ibi gloss. in vers. ciuitatis in princip. 8. videtur probari in d. l. 2. in princip. cum glo. in vers. 1. qua exponit l. municipali. & sic præsupponit, quod ciuitas possit super hoc disponere, & est gl. de hoc in terminis, in d. l. 2. §. viam. qua incipit vt princeps. in fin. qua dicit, quod quælibet ciuitas habet iurisdictionem faciendi viam publicam. In contrarium videtur tantum ciuitatis Romanæ, aut hodie domini, aut principis illius ciuitatis, vel loci maxime non recognoscentis superiorem, sicut est dominium Venetiarum, quia si via publica est, ergo non videtur posse spectare ad ciuitatem: quia bona ciuitatis aliterius, quam Romanæ, abusu dicuntur publica, sola enim ea publica sunt quæ populi Romani sunt: *vt l. bona ciuitatis cum l. seq. de verb. sign. item quia text. in d. l. 2. §. 1. dicere tacite videtur, quod in dubio per excellentiam intelligatur de ciuitate Romana, per §. sed quoties. Inst. de iur. nat. & gen. & ita videtur tenere gloss. in d. l. 2. §. 1. in vers. ciuitatis, in fin. Sed Bart. in d. l. 2. §. 1. concordat istas opin. dicens, quod ista non repugnant: nam verum est, quod quælibet via publica principaliter spectat ad ciuitatem Romanam, per iura ad hoc allegata, & pro hoc est text. in c. 1. in princ. in vers. via publ. in tit. quæ sunt regalia, & spectant ad regem, vel principem, vt dixi supra in 7. qu. Sed quælibet ciuitas habet ius in via publica ex permissione**

sione ciuitatis Romanæ ut probatur
id d.l. 2. in princ. ff. ne quid in loc. publ.
ibi, præterquam quod l. coniuncta gloss.
quæ exponit l. municipali. probatur in
l. prohibere, §. plane ff. quod vi aut
clam. facit quod dicitur de iure ciuita-
tis, quod est approbatum regulariter
à iure canonico, in quantum non
contradicat, ut 10. dist. in adiutorium,
et in c. sec. notant Canonist. in ecclesia
S. Mariæ, extr. de constit. ex quo
not. quod quælibet ciuitas videtur
habere iurisdictionem faciendi viam
publicam, & eadem ratione reducendi
viam publ. in locis priuatis, ut not.
Bart. in d.l. 2. §. 1. per gloss. ibi, quæ in-
cipit, scilicet priuati. Et idem not.
eodem l. 2. in princ. & ex hoc Barthol.
in l. 2. in princ. ff. ne quid in loc. publ.
dicit quod fuit per factum de quadam
platea, quam commune vendere vo-
lebat, & videbatur quod non posset
nisi per principem, ut l. continuus
§. cum quis, de verb. oblig. datum fuit
consilium tale, quod de hoc fieret sta-
tutum scilicet quod vendatur, per il-
lum text. et per l. prohibere, §. pleue ff.
quod vi aut clam. & hoc etiam voluit
Bart. in d. §. cum quis. & ibi per om-
nes Dd.

22 Sed ut * quæstio ista melius in-
telligatur, subijcio aliam, vide-
licet an loca publica possint vendi,
vel alienari & per quem, & quomodo?
& videtur primo quod nullo modo
possint alienari: quia non sunt in com-
mercio nostro: ut l. sed et Celsus. in
princ. ff. de contrah. empr. et dist. §.
cum quis. nisi per principem et vo-
luit gloss. in d. §. cum quis, et habetur in
l. apud Iulianum, §. fin. ff. de lega. 1.
vel per regem. ut in cap. 1. in princ. in
tit. quæ sunt regalia. In contrarium
videtur, l. 2. in princ. nequid in loc.
publ. et in d. §. plane. Ego in hoc sic

puto esse dicendum: Aut est prin-
ceps qui non recognoscit superiorem
& non est dubium, quod per ipsum
loca publica alienari possunt, per
gloss. in d. cum quis. per d. l. apud Iu-
lianum §. fin. per l. 2. in princ. ibi, de-
cretone principum tibi concessam
est, ff. ne quid in loc. publ. & ita dixi
in l. inter publica, in 3. q. ff. de verb.
signif. Quod fallit, quando alienan-
tur per metum puta alicui tyranno po-
tenti, argum. l. 1. §. quæ oneranda, ff.
quarum rerum act. non da. & tenet
Bart. in d. §. plane. Secundo fallit
quando alienaret aliqua quorum do-
nator esset in magna diminutione iu-
risdictionis regni sui, & tunc non pos-
set: per c. intellecto, extr. de iure iur. Sed
si donaret aliqua, quæ non dimi-
nuunt iurisdictionem, valeret, & do-
natio facta à rege præiudicaret suc-
cessori in regno, ut in c. Abbatis, de re
iud. in 6. & ita tenet Bart. in d. §.
plane. Aut iste princeps recognoscit
superiorem, & istum æquiparo ciui-
tati, & idem dicendum est de eo quod
dicam de ciuitate excepta Roma-
na, aut ergo est ciuitas quæ recognos-
cit superiorem, & tunc subdistingue:
aut sunt bona publica quæ sunt in pa-
trimonio ciuitatis, & non in usu pu-
blico exemplum, sicut sunt molendine
Bononiæ: & de istis potest ciuitas dis-
ponere pro libito voluntatis, sicut
potest quilibet priuatus de re sua: ve-
re est text. cum gloss. not. in d. l. sed et
Celsus in princ. & voluit etiam gloss.
in d. l. leg. inter publica, ut ibi dixi in 2.
quæstione & idem dicas de quacunque
re quæ esset in usu ciuitatis tantum,
puta, si ciuitas haberet fundum, vel
apothecas quorum redditus venissent
in communem: quæ possent vendi li-
bere per ciuitatem. Aut sunt bona pu-
blica, quæ publico usui sunt destina-
ta,

ta, sicut sunt viæ publicæ, fora, theatrum, campus Martius, & pratum val-
lis, & tunc aut vult alienare ista bona
simpliciter, non concedendo aliquam
legem, vel statutum: & videtur, quod
possit concedendo legem, ut supra dixi:
ergo videtur quod etiam possit alie-
nando: quia contractus factus ab illo,
qui habet potestatem legis condendæ,
habet vim legis: ut habetur in l. Ca-
sar. Digestis de publi. & in l. donatio-
is, Codice de don. inter vir. & vxor. vo-
lunt Bart. in l. ciuitas, ff. si cert. pet. &
istam opinionem, quod possit ciui-
tas sine statuto alienare bona publi-
ca, tenet Raph. Cum. in d. l. continuus §.
cum quis, de verb. oblig. Sed Bartol.
ibi tenet contrarium, & communiter
Doctores. & Bald. in l. 2. in princip. ff. ne
quid in loc. publ. & in l. prohibere §. pla-
ne, ff. quod vi, aut clam, & Dom. Paul.
in d. Paragrapho cum quis, ubi dicit,
quod imo aliquando necesse est prius
statutum tollere, vel suspendere, ante-
quam perueniatur ad actum contra-
rium statuto, & hoc videmus continuè
obseruari, quando vniuersitas aliquid
facere voluit contra formam statuto-
rum: quia imo suspendit statutum,
postea facit actum contrarium, de quo
vide omnino per Bald. in l. 1. Codice
ne fil. pro patr. & Canonistas in c. dire-
cto. xxv. de prabend. & ita feci hoc an-
no obseruari in collegio Doct. Paduæ,
quod perpetuo tene menti, quia est
optima cautela ad contrahendum
statutis etiam iuratis per illos qui sunt
de vniuersitate, per hoc tamen non
respondetur ad argum. Raph. dum di-
cit, quod talis contractus habet vim
legis, & sic perinde est, ac si per le-
ges statutum esset, & ista est com-
munis, ego autem teneo opin. Bartol.
per text. in l. 2. in princip. ff. ne quid in lo-
co publ. ubi vult, quod non sit licitum

aliquid in loco publ. immittere, vel
damnum dare, nisi lege, hoc est statu-
to, ut gloss. ibi exponit, concessum sit,
nec obstat quod dicit Rapha. quod
contractus qui fit per illum, qui habet
potestatem legis condendæ, habetur
pro lege: quia illud procedit, quando
contractus fit super res contrahentis,
vel quando fit per eum, qui potest con-
trahere, sed res publ. de quibus dixi,
non sunt ciuitatis, sed principis, nec
ciuitas habet potestatem contrahendi
vel disponendi de eis, quia sibi hoc
non est permissum à principe, nisi per
viam statuti, seu legis, ut d. l. 2. in
princip. ibi, præterquam quod leg. Aut
ciuitas, vult alienare per viam statuti:
quia vult facere primo statutum, quod
locus publicus efficiatur priuatus, &
postea ipsum vendere. Bart. in d. l. 2.
in princip. tenet quod possit, ut supra
dixit dom. Paul. de Cast. in l. continuus,
§. cum quis, ff. de verb. oblig. tenet contra-
rium, dicens, quod si ciuitas recognos-
ceret superiorem, non posset hoc face-
re sine licentia superioris.

Vnde dicit, * quod ciuitas Paduæ 2;
non posset tale statutum facere, nec
alienare sine a licentia Dominorum
Venetiarum, apud quos est omnis a
administratio b l. 2. Digestis de con-
stitut. princ. Ego autem firmiter teneo b
contrarium, videlicet opin. Bartol. per
text. cum gloss. in d. l. 2. in princip. ne quid
in loc. publ. & per l. prohibere §. planè,
D. quod vi, aut clam. quæ iura lequun-
tur non solum de ciuitate Romana,
sed etiam de aliis ciuitatibus, ut dixi
in q. precedenti, & ideo non debemus
iura restringere ad ciuitatem, quæ
non recognoscit superiorem: quia
tunc perinde esset, ac si loqueretur de
ciuitate Romana tantum: quod non
est dicendum. Et ex prædictis infero
aliquas conclusiones. Prima est, quod
loca

loca publ. vnius ciuitatis, quæ sunt in vñ publico, vt campus Martius, plateæ, & similia, possunt vendi, vel alienari per ciuitatem, in qua sunt, si non recognoscit superiorem: vel per eius Dominum similiter superiorem non recognoscentem. Secunda conclusio, Princeps, vel ciuitas, recognoscens superiorem, potest statuere quod locus publicus efficiatur priuatus, & vendatur, vel ad alium vñm deputetur, vt d. l. 2. in princ. ibi, *de cretione principum*. Tercia conclusio, per ciuitatem, vel Dominum recognoscentem superiorem, non possunt vendi dicta loca publica sine licentia superioris. Quarta conclusio, per ciuitatem, vel Dominum superiorem recognoscentem, potest fieri statutum sine licentia, vel autoritate superioris, quod bona publica suæ ciuitatis efficiantur priuata, & postea vendantur tanquam priuata. Quinta conclusio, si concurrat ciuitas, vel Dominus cum superiore in alienando bona publica, vel in disponendo, aut statuendo de his, præferatur Princeps superior, cuius hæc bona sunt, per cap. 1. in princ. quæ sint regalia. Sexta, & vltima conclusio, potest princeps superior, qui non recognoscit superiorem alium, tollere ciuitati, vel Domino inferiori potestatem statuendi super rebus publicis. Et est ratio, quia ex quo illa potestas, quam habet ciuitas disponendi de rebus publicis, leges condendo, procedit alias, vt leg. 2. in principio, ff. ne quid in loco publico, potest per principem reuocari: quoniam nedom lex potest reuocari per principem, sed etiam priuilegium concessum etiam per prædecessorem suum, ac etiam postquam est ab aliis ius quæsitum, vt leg. qui fundos, C. de omni agro desert. lib. 11. vt singulariter

not. Bald. secundum Nic. de Mar. in leg. fin. pen. col. C. vnde libe. vbi omnino de hoc videas. Ad tollendum tamen istud priuilegium requireretur clausula, non obst. tali leg. puta, §. 2. ff. ne quid in loc. publ. ex quo tale priuilegium est in corpore iuris clausum, argum. glo. not. in auth. qua in prouincia. C. vbi de cri. agi oportet, & gloss. in l. hares absens, in princ. ff. de iudic. quod est not. Potest addi septima conclusio ex prædictis, videlicet quod ciuitas quæ etiam non recognoscit superiorem, potest bona quæ sunt in patrimonio suo, non in vñ communi, vt sunt molendina Bononiæ alienare, etiam sine autoritate superioris: per text. cum glo. in l. sed & Celsus, in princ. ff. de contrab. emp. & l. inter publica. ff. de verb. signif.

Quæro * vndecimo principaliter, 24
an per viam publicam sit licitum priuato ducere aquam simpliciter, vel per conductum ligneum, vel lapideum. Et dicas, quod non, nisi licentia principis vel ciuitatis, in leg. seruientes, §. publico, ff. de ser. & ibi not. Bart. in l. quominus, ff. de sum.

Quæro duodecimo, * an supra viam publicam licitum sit facere pontes, seu ponticellos? Et dicas quod non per priuatum: vt l. 2. §. trastrinus, ff. ne quid in loc. pub. & ita tenet ibi gloss. & Bart. & probatur in l. fin. ne quid in sum. pub. Sed permissu principis, vel ciuitatis hoc fieri potest, vel quando esset consuetudo in contrarium: vt dist. Paragrapho publico, & not. in leg. non solum in prin. ff. de nou. oper. nun. & not. Bart. in d. leg. quominus, in 13. q. & per Bald. in leg. item lapilli, ff. de ro. di. & in l. iurisdictionum, §. si paciscar. supra de pact. & per Ang. in leg. fin. de serm. de quo dic, vt dixi plene in lib. supr.

Mm

Quæro

26 Quarto decimo-tertio, an * via publ. possit per priuatum occupari aliquo modo? Dicis regulariter quod non, etiam si hoc nemini sit nocuum: *ut leg. 2. princ. ff. ne quid in loc. publ. & ideo non est licitum facere scalas in via publ. nec etiam primum, vel secundum gradum scalæ, ut not. Ang. in d. l. fin. ff. de serm. ut dixi in lib. preced. de scalis*, eodem modo non licet hortulum facere, vel vineam plantare, vel aliquid aliud imponere: nisi per principem aut ciuitatem, vel consuetudinem hac permitteretur, quod nor. & prædicta quæ dixi in his trib. questionibus proximis de concess. principis, vel ciuitatis, intelligo nisi talis concessio esset cum incommodo vicinorum aut alicuius priuati: quia tunc talis concessio non valeret, *argum. leg. quoties C. de precib. Imp. off. & leg. nec auns, C. de eman. lib. & ita tenet gloss. in l. seruientes §. public. in versic. incommodo, de ser. & glo. in leg. 2. §. si quis à principe, in versic. impetraueris, ff. ne quid in loc. publ.* Circa quod vide omnino quæ plenissime dixi supra de ponticellis, *versic. sed circa prædicta dubitari posset & in ti. de ingressu. ver. prædicta autem intellige, & supra de iur. in 6. fol.*

27 Quarto decimo quarto, * an via publica possit claudi? dic breuiter, aut interuenit autoritas principis aut ciuitatis, aut illius cui rei publicæ administratio concessa est, ut possit claudere, *l. seruientes, §. publico, ff. de serm. & l. 2. in princ. ff. ne quid in loc. publ. & l. quod principis ff. de aqua plu. arc. & in l. prohibere, §. plane, ff. quod vi aut clam.* Aut non interuenit talis autoritas: & tunc aut talis via habet exitum ad aliam viam public. vel ad urbem, vel ad mare, vel fluminem: *iuxta l. fin. ff. de loc. & itin. publ.* tunc sine dubio

per priuatos claudi non potest, *ut d. leg. 2. §. ait prator, & §. prator ait, & est text. cum glo. in l. 1. ff. de loc. & itin. publ.* qui dicit, quod si aliquis viam public. clausit, cuilibet permittitur agere interdix. ut restitatur in pristinum statum, *ut d. §. prator ait, Aut talis via non habet exitum: quia per eam forte itur ad certas domos: & tunc videtur quod possit claudi, quia illa via videtur esse vicinalis, & vicinis tantam seruit: & sic priuatorum vicinorum esse videtur, per l. 2. §. vicinales ff. ne quid in loc. publ.*

Ex quo potest inferri, * si domus vel fundus, qui sunt vndique esset vnus tantum, ille solus posset dictam viam claudere, & vidi multos esse in hac opinione. Sed contrarium esse verius, præsupponendo quod sit via publica, vel vicinalis, ita tamen, quod non extet memoria, quod sit facta ex collatione fundorum vicinorum: quia talis via videtur publica, licet appelletur vicinalis: ex eo quia principaliter vicinis deseruit: *ut dixi supra in 7. q.* Vnde cum sit via publica, & in vsu publico, & publice omnibus pateat, claudi non potest, *per d. l. 2. ff. ne quid in loco pub. & per leg. 1. paragr. si quis in specie, & leg. si ff. de via publ. & leg. 1. cum gloss. de loc. & itin. publ. & ita tenet Ang. in cons. suo 18. quod incipit, reperitur ista reformatio infra scripti tenoris, qui subdit, quod quis potest dicere hanc viam non esse publicam, cum exitum non habeat: non enim hæc attendimus, sed hoc tantum an solum sit publicum, pro quo tu allegas d. leg. 2. §. viam publicam.* Nec obstat, quod dicatur vicinalis vel consortiua: quia non ex eo, quod sit vicinorum vel consortium titul. proprietatis, sed eo, quia principaliter deseruit vicinis & consortibus: tamen in vsu publico non

non minus est nisi proberetur quod extet memoria quod sit facta ex collatione fundorum, quia tunc esset priuata eorum, & per eos posset claudi, & non aliter, per d. l. 2. Paragr. vicinales, & per l. si. ff. de loc. & itin. public. & per ea que dixi in 7. quæstio, & supra de ingressu vel introitu, versicul. prædicta autem procedunt, quod perpetuo teneantur quia sæpe de facto contingit.

- 19 Quæro decimo quinto, * quid si aliquis claudit vel taliter impedit, quod per eam iri non possit, an possit agi contra claudentem vel impediendum? Dic quod sic, ut leg. quibus diebus in princ. ff. de condit. & demonstr. & leg. 1. ff. de loc. & itin. public. & dicit gloss. in d. leg. quibus diebus, quod possum agere actione iniuriarum vel negatoria Bald. ibi tenet contrarium, quod quis non prosequitur interesse pecuniarum vel patrimoniale pro quo dantur: & ideo dicit competere duntaxat iudicis officium, argument. leg. denunciamus, C. de his qui ad Ecclesi. confu. & leg. si seruus, ff. quod cum eo, & ff. di. offic. procon. leg. fin. ita tenet. Dom. Paul. de Cast. in d. leg. quibus diebus in fin. princip. Ego plus dico, quod si aliquis clauderet viam publicam, cutlibet permittitur agere interdicto aut restituatur in pristinum statum ut l. 2. §. prator. ait. ff. ne quid in loco pub. & dixi in quæst. præced. Quod tamen intellige, nisi esset clausa autoritate principis vel eius qui haberet potestatem alienandi, ut dixi supra in 8. & 10. quæst.

- 30 Quæro decimo sexto, aliquis clausit viam nūquid possit propria autoritate clausuram frangere? dic aut loquide via priuata, quæ aut est clausa per Dominum viæ aut per alium. Si est clausa per dominum viæ, nullus potest eam clausuram rumpere, quia

in nostro licitum est pro libito facere, ut leg. in re manda. a C. de mand. nisi illa via iure seruitutis, esset alteri obligata: & quia quando aliquis ædificat etiam contra debitam seruitutem, dummodo non ædificat in alieno, sed in suo tantum non potest propria autoritate etiam per illum cui seruitus deberetur destrui, ut l. quam ad. §. si prorectum, ff. ad leg. Aquil. & l. si visum, paragr. si ad ian. ff. quod vi aut clam. Si vero alius quam Dominus via claudit potest indistinctè Dominus propria autoritate destruere, ut probatur in d. §. prorectum, & in d. §. si ad ianuam. Si autem est via publica, tunc dic quod non licet propria autoritate destruere, sed debet agi interdicto, ne quid in loc. publ. ut l. 2. in princ. & §. ait prator Paragr. prator ait ff. ne quid in loc. publ. & de hac q. dic. ut dixi supra in prece. li. de seru. sign. immit. in 7 q. prin. ubi plenissime examinaui istum art.

Quæro * decimo septimo, quod si clauditur via publ. quæ est in vna contrata aut alius de alia contrata, cuius parum aut nihil interest, possit agere ut destruat dicta clausura? dic cas quod sic, ut d. leg. 2. ne quid in loc. pub. Et hoc tenet gloss. not. in d. l. 2. §. pen. in vers. actionis, & ita tenet Ang. in l. in prouinci. li. paragr. fin. ff. de nou. oper. nunc. qui dicit illam gloss. non esse alibi, & Ioan. de Ana. in c. qualiter & quando, in 2. col. extra de accus. qui dicit, quod illa gloss. communiter tenetur per Dd. imo dicit plus quod etiam forenses possent agere, per d. l. 2. & ita not. Bart. Ang. & Dd. in d. leg. in prouinci. li. paragr. fi. & dixi supra de clausis, in 7. quæst.

Quæro 18. * de quadam quæstione, 32 quæ fuit inter duas communitates, quam ponit Bal. in l. plures C. de condi.

M m 2 infer.

infer. de quadam via publica. per quam ibant currus utriusque communis: cui ex Dominis territorij debet hac via publicari, & dicendum est quod dicta via est in promiscuo vfu, nec diuidi potest: quia quælibet pars diuisa esset inutilis ad exercitium viæ: & cuius effectus indiuiduus est, eius quoque substantia indiuidua est, *argum. ff. de re iud. l. cuius effectus, & ff. communid. leg. arbor, ff. de vestibulo.* Et maleficia ibi commissa syndicus utriusque vniuersitatis potest denunciat: nec est curandum in qua parte villæ, utrum magis versus vnum territorium, siue latera vnius territorij, quā versus reliquum: quia tota via est in promiscua iurisdictione. Et istæ communitates rediguntur ad instar duorum sociorum, siue duorum reorum credendi: vnde si transeuntes per illam viam debent soluere pedagium, erit commune: quia ex re promiscua & communi peruenit. Inquirendo tamen de maleficio ibi commisso, videtur melior conditio occupantis. Et occupare dicitur qui totum usurpat: & cum hic habetur occupatio iurisdictionis, vbi præuentio facit ius. *argu. ff. de offic. consu. l. 1.* Et sicut implere conditionem prodest soli implenti, *ut d. l. si plures. C. de cond. ita exercere iurisdictionem prodest soli exercenti, solus præueniens intelligitur iurisdictionem & exercere.* Alij dicunt, quod si in medio duarum ciuitatum est locus communis, & ibi fiat maleficio, quo i potestas utriusque ciuitatis habet cognoscere: quia eius territorium offenditur, *ff. de his qui deiecer. vel effud. leg. 1. in fin. & leg. si vero, §. quod si ex mediano,* & sic non est melior conditio præuenientis, sicut in injuria facta pluribus, unusquisque iniuriam suam prosequitur,

& hoc est verius secundum Alber. de Cernio & dicit Bal. *in d. leg. si plures.* Et econuerso, si villa tenetur emendare furta in suo districtu, & in via communi duarum villarum esset factum furum: quælibet villa tenetur in solidum, sed vna absoluitur, altera liberatur, *ut in dictis iuribus:* & sic, quod commune est priuatum actiue, & passive in istis indiuiduis, secundum Bald. *in d. l. si plures. & adde prædictis,* quantum ad condemnationem, quod not. Alber. de Ros. *in 2. parte statutorum, q. 167. & q. 38.*

Quæro * decimo nono statuto ³³ cauetur, quod vulnerans in via publica, magis puniatur quam si alibi vulnerat: aliquis percussit in via priuata, per quam tamen iter publice fiebat, an punietur ac si in via publica vulnerasset? E, videretur quod sic: *per l. §. summa cum utilitate, ibi,* dummodo per eam vulgo iter fiat, *C. de his qui deiecer. vel effud. quia mens spectari debet, ut leg. 3. §. conditio. ff. de adi. le. ita reuert Angel. in tract. suo de malefic. in tit. de pæ. & percu. & insulti, vers. item po. & cum sequitur Alb. de Ros. in suo opere statutorum, in 2. parte qui 37. quæ incipit, statuto cauetur quod vulnerans, in contrarium tamen videtur quod illa via in varietate est priuata, ut in p. præsupponitur, & dixi supra eo in 7. quæst. ergo statutum pœnale loquens de via publica, non debet habere locum in priuata: quoniam statuta sunt stricti juris, nec regulariter debent extendi, *ut leg. 3. §. hæc verba, D. de negot. gest. & leg. 1. §. si is qui nauem. D. de exco. cum simil. & maxime statuta pœnali ut notat. leg. si vero, §. de viro, ff. solut. matrim. & istam partem putato esse veriore: quia quando statutum est pœnale & correctorium iuris*
com*

communis, sit præsupponitur in casu isto, tunc non debet extendi etiam per identitatem rationis *per not. per gloss. & doct. in anth. quas actiones. C. de sacro sanct. eccles. & per not. eleganter per Bart. in l. 1. D. solut. matrimonio. in 9. quæst.* Secus esset quando statutum declararet aut distingueret jus commune, quia bene tunc fieret extensio per identitatem rationis, secundum Barto. in d. l. si constante. Non obstat. l. 1. §. summa cum utilitate. ff. de his qui deie. vel effu. quia ibi fit extensio per l. & in casu nostro fieret per hominem, quod non est dicendum per prædicta.

- 34 Quæro, *vigesimo de alia questione quotidiana, scilicet statutum est hic Paduæ, & etiam in multis locis quod si quis vendiderit fundum, possit coherens seu confinis, seu collateralis præsentare idem precium, & vendicare fundum venditum ab emptore, modo vendidit fundum, & vicinus qui habet alium fundum propinquum via tamen publica interueniente, vult præsentare pretium vigore dicti statuti, quæritur an possit? & dubium est in hoc, an talis vicinus diatur coherens & confinis aut collateralis, ita quod possit præsentare? Et videtur quod sic, per l. lacus. ff. de acquir. rer. dom. & per text. cum gloss. not. Insti. de rer. divisi. in §. riparum. & versic. adherent. ubi habetur quod ripæ fluminis dicuntur esse illorum, quorum prædiis adherent, etiam si via publica sit in medio. Item pro hoc, quia via publica media non impedit servitutem, licet aliud in locis privatis sit, ut l. servitutes. §. publicæ. D. de serv. & l. qui sella. §. si. de servit. rust. e contra. casus videtur ad litteram in l. 2. §. si. cum l. seq. D. fini. regum. ubi dicitur, quod si via publica sit in medio inter

fundum tuum & meum, confinium non intelligitur, quia via in confinio meo est via publica, magis quam ager vicini, & ideo vult ibi: quod non possit agi iudicio fini. regum. quod inter confines competit & istam ultimam, puto veriores esse. Et idem etiam dicas si flumen publicum esset in medio quia non dicerentur esse confines seu collaterales, ut est text. in l. 5. incip. quia magis. D. fini. reg. Secus si rivus privatus interueniret, ut est casus in l. sequen. qua incipit, sed si rivus.

Et hanc, *partem etiam tenet Bald. 3 5 in lege quadam lege Græca Federus Imperatoris, qua vocatur ius prothomiosis, in gloss. 2. Nec obstat. lege maritus. de acquir. rer. dom. ubi text. in fin. videtur velle, quod si inter fundum vicini & meum est via publica, & flumen destruxit fundum vicini, & viam publ. & postea retrocedit flumen, quod fundus vicini efficitur meus, non obstante quod via quæ remanet, sit in medio qui ille text. fundat se in hac ratione in fin. quia etiam ipsa via est fundi mei & gl. intelligitur quantum ad emolumentum, non quantum ad proprietatem vel quantum ad commodum meum: quia si via destrueretur ex fundo meo deberet reparari, per l. si locus. §. fin. ff. quomad. serv. amitt. sed quoad alios effectus, secus. Et ideo quantum ad hoc ut fundus qui est ultra viam sit coherens, quantum ad hoc ut contra ius commune possit vendicari, dicendum est, quod ipsa via impediatur ne fundi dicantur coherentes, & eodem modo respondeo ad glo. in §. riparum. quæ potius probat contrarium, relata ad text. qui dicit quod ripæ sunt eius, cuius prædio adherent, & gl. addit etiam quasi dicat, si via vel flumen sit in medio:

Mm 3 licet

licet tunc non adharet prædio quando via est in medio: tamen ripa sua est.

- 36 Quæro vigesimo primo, * quid si via communis est ad fontes agrorum vel castrorum ad cuius iurisdictionem præsumantur prædia pertinere? Respondeo secundum Bald. in l. si plures C. de cond. inser. quod via communis diffinit loca secundum vicinitatem aspectus. In f. de rer. diuis. §. insula & vide quod not. Azo in summa C. uti possidetis. Item medium est extremitatibus oppositum secundum Arist. ideo nulla extremitas prædicatur de medio. Item quod participat de contrariis, non est simpliciter tale, ut D. de leg. 2. leg. hoc legatum.

- 37 Quæro * vigesimo secundò aliquis legat, vel vendit fundum vel, domum, an videatur concessum, quod debet habere viam ex fundo exterioris vel vendentis, vel sunt duo fratres aut socij; diuidunt vnum fundum, an in dubio videatur actum, quod vnus debeat habere viam per partem alterius? Vide qua plenissime dixi loco præced. in tit. de seruit. iur. sen. adi. ubi etiam dixi de itin. & act. ubi omnino vide, & adde quod si aliquis vendit fundum, in quo habet capellam, quod capella non cedit, si habet aditum ex publico Sed Bart. ita dicit in l. si mercedem, paragr. 1. ff. de actio. empt. per illum text. cui adde not. per Inno. & Dd. in cap. ex litteris extra, de iure patro.

- 38 Quæro * vigesimo tertio, quid si via publica est aquis inundata vel aliter destructa, an possit iri per fundum vicini? dic quod sic, per leg. si locus. §. fina. ff. quemadmod. seru. amis. & nunquid debeat vicinus de hoc debere pretium, glo. ibi tangit, ego dixi in loco præceden. in 10. quæst. princip. in fin. & supra de seruit. in antep. quæst. versic.

sed quid si locus debens seruientem itineris est inundatus & ibi per qu. vers. 7. quando via publ. & adde quod isto casu si aliquis diceret pecudes vel animalia per fundum vicini, quando via publ. est destructa: non potest aculari per vicinum de damno dato, ut not. Bald. in l. per agrum. C. de seruit. & aqua, & vide ad hoc. gloss. prim. dist. omnes leges. in gloss. ma. in fi. & gloss. fi. in prin. l. maritus ff. de acqu. rer. dom. & hoc intellige, dummodo ciuiler ducat animalia: ita quod à damno in quantum potest, custodiat, l. si cui ff. de seru. secundum Bald. in d. l. per agrum.

Quæro * vigesimo quarto quid si aliquis in agrum vicini viam publ. reiecit: an is per cuius fundum via publi. facta est possit agere contra eum: Dic quod si quia potest agere actione viæ reiectæ ad suum interesse, scilicet quanti sua interest quod via publ. per sum fundum facta non sit, ut est text. in leg. si in agrum, ff. de via publ. quam actionem quidam dicunt esse proprium nomen actionis: & ita est in arbore actionum Ioan. in speciali circulo: & ita bene sonat actio viæ reiectæ, sicut & nomen alterius actionis, & ita tenuit Azo. ut not. glo. 1. in d. leg. si in agrum. Alij dicunt, quod non est proprium nomen actionis, sed est quædam abiectio, sicut est actio de peculio, & quod dicitur in d. leg. si in agrum, quod datur actio viæ reiectæ debet exponi, id est, propter viam reiectam datur actio utilis, leg. Aquil. vel in factum, ut not. gloss. in d. leg. si in agrum, sicut & alias datur actio de dolo, id est, propter dolum datur actio, scilicet mandari. C. de do. leg. prima, & istam partem tanquam vitimam, videtur sequi Roß. in libellis suis iuris ciuilibus in tit. si vicinus per fundum viam

viam reiecerit, &c. alias est rub. de actio. viz reiectæ, & ita etiam tenet Bart. in d.l. si in agrum, qui dicit quod illa non est actio de se, sed est actio in factum ex hoc edicto, ut per l. Aquil. & intellige Bart. dum dicit ex hoc edicto, & edicto posito, in l. i. de via publ. & itin. pub. resc.

40 Sed, * circa istam actionem viz reiectæ quæram de quibusdam pro eius declaratione, quia est materia incognita. Primo quod sint necessaria hoc ut competat ista actio. Rost. in d. rub. de act. viz reiectæ. dicit, quod tria sint necessaria. Primum, quod viam pub. quis fecerit per fundum. Secundum, quod iste fundus sit vicini sui: & idem si esset alterius privati. Tertium, quod propter hoc damnum sit illatum illi vicino, vel domino, per cuius fundum via publica facta est, & hæc omnia intelliguntur, in d. l. si in agrum, D. de via publica.

41 Secundo quæro, * ad quid competit ista actio? & videtur quod competit ad hoc, ut via publ. reiecta in agrum vicini, remoueat de fundo illo: sed dic contra, quia imo competit ad interesse tantum, ut est casus in d. l. si in agrum. & hoc tenet Rost. in d. tit. de act. vi. re. & adde quod dicam in sequ. hoc tamen fallit in casu, quando via publica esset destructa, per l. locus. §. fin. ff. quemadmo. seru. amis. secundum gloss. in d. l. si in agrum. quam declarata, ut dixi supra in 23. quæst. & in aliis locis ibi remissis.

42 Tercio, * quæro quid si agatur ad hoc, ut illa via remoueat. Dic quod non competit actio prædicta, ut statim dixi, sed possum ego, in cuius fundum via reiecta est, propria autoritate claudere ita quod plus inde transiri non possit, per l. quemad. §. si protectum. ff. ad leg. Aquil. arg. l. 2. C. de act. & ita

Rost. in d. tit. de act. viz re. qui dicit, quod ita de facto sæpe videmus: & adde quod dixi supra in 6. q.

Quarto quæro, * quid si egit quis 43 primo contra vicinum, quo viam publ. in fundum suum reiecit, & fuit consecutus interesse suum per actionem viz reiectæ: an poterit postea claudere viam? videtur quod sic, arg. l. Sibicam aut panphilum. §. de loco, de solu. Contrarium teneas, quod cum ipse pretium habuit, & pretium loco rei succedat, D. de petit. hered. l. si & rem & pretium & dixi in l. Labeo. §. Sabinus, & §. item si Dominus, de verb. sig. ergo videtur habere fundum, ex quo habet pretium, unde viam claudere, & remouere non poterit, & ita tenet Rost. in loco præallegato. Item pro hoc cum competant Domino fundi duo remedia, vnum ad interesse, aliud ad rem impetrandam: vnum intentando alteri renunciare videtur, iuxta nos. in l. quod in hered. §. eligere. D. de tribus.

44 Quinto quæro, * quid si aliquis reiecit viam privatam per fundum vicini sui, nunquid agatur actione præfata? Et videtur quod non: quia illa actio est inuenta pro via publica. Rost. tamen in tit. præallegato, in fin. dicit quod credit quod utilem actionem habere possit, & intentare etiam negatoriam: & si est Dominus fundi, datur sibi utilis negatoria, vel publiciana: ut l. si ego, D. de public. directa actio datur pro via tantum publica: quia tunc non concurrunt verba & mens legis, facit quod nos. in l. tutori. C. de neg. gest. & in l. si quis id quod in prin. D. de iurisd. omn. iud.

45 Sexto quæro, * quomodo debet formari libellus in hac actione viz reiectæ? Et dic quod debet formari isto modo: Coram vobis, &c. comparreo ego Philippus Alexand. de Vellerio contra

contra & aduersus Antonium Falsepedatum, & dico, & expono, quod dictus Antonius in agrum meum viam publicam reiecit, seu immisit propter quod interest mea, ne via illa ita reiecta sit, quare istud interesse meum peto, & ad hoc propono actionem viæ reiectæ, & hoc tenendo illam opinionem, quod competat dicta actio: sed tenendo aliam opinionem, scilicet quod non sit proprium nomen actionis, sicut dixi in 1. qu. huius 23. q. tunc retineas omnia in libello posita, & adicias: Et ad hoc propono actionem *f* in factum, vel *f* utilem. Aquiliæ, ita dicit Rost. in d. tit. de actio. viæ reiectæ. Sed tu dicas, quod hodie in utroque casu non est necesse, quod exprimat nomen actionis: *vt notat gloss. magna in l. 1. in princ. ff. de eden. & ibi, per Dd. & not. per gloss. & Dd. in c. dilecti, extra de iud. in c. examinata: eod. titul.* & tutius est, quod non inferatur nomen actionis in libello, *vt notatur in dictis iuribus, & maximè in casu isto, in quo sunt opiniones, quod sit proprium nomen actionis exprimentum.*

46 Septimo, & ultimo quæro, * quomodo debeat actor, & reus formare positiones in hac actione viæ reiectæ? Dic secundum Rost. in tit. *sepius allegato*: quia positiones actoris sic fieri debent. Ego dico, quod via publica vadit, & ire debet per tales partes, vel recta via publica per illam tu vicinus reieciisti, vel immisisti per fundum meum. Item dico, quod per talem viam missam per fundum incum damnum mihi illarum est, &c. Positiones vero sic fieri possunt: Et dico, quod via publica est, vel esse debet per tales partes, sicut tunc est. Item dico, quod in partes illas, vel fines est fundus tuus. Item dico, quod per talem viam

publicam ita immisissam conditio tua facta est melior: quia modo per viam & stratum publicam potes inde alimoniam vendere remeantibus, & per viam publicam transcriptibus.

Quæro 25. * an quilibet teneatur munire, vel reficere viam? Dic duplex est via: vna publica, alia priuata: *vt dixi supra in 6. quæst. 1. casu*: quando via est publica, distingue: aut via est intra ciuitatem, & quilibet debet munire iuxta domum suam: *vt l. adiles. D. de via publica, alias est in tit. D. de loco publ. fru.* Et ita tenet Bartol. in l. per Bithyniam. C. de iure. ne conco. lib. 10. & idem si via publ. est per Burgos ciuitatis: *vt est text. cum gloss. in vers. ciuitates, in d. l. adiles in tantum*, quod nullum genus hominum excusatur ab isto onere: quia non numeratur inter sordida munera: *vt l. absit. C. de primo. Aug. lib. 11. & ibi per Bart.* nisi esset concessa vacatio munerum publicorum, vel papalis concessio, *g vt g non teneatur ad istud onus reficiendum, vt l. qui muneris, de vac. mun. & not. glo. & Bart. in d. l. absit, & ideo non excusantur prædia principis, vt ibi.* Et hoc tenet Andr. de Barulo, per illum text. & est text. in l. ad instructiones. C. de sacrosanct. Eccles. Item nec excusantur Ecclesiæ, *vt ibi. & in auth. de Eccles. tit. 8. ad hoc sancimus, col. 8.* quia est onus reale: *vt dicit Bart. in d. l. ad instructiones, & sic nos.* quod res Ecclesiæ tenentur ad refectionem viarum publicarum. Non autem dicas quod sola Ecclesia, id est, ipse locus facit sine aliqua possessione teneatur ad istam refactionem, quia non teneatur: sed per possessiones tantum. Et ideo fratres minores non tenentur ad istud onus, nec etiam Ecclesiæ ciuitatis tenentur ad refactionem viæ, seu stilizare iuxta ciuitatis Bonon. quia Ecclesia

clesiæ in nullius bonis sunt: sed parochia reficiet, secundum Iacob. Butr. & Bald. in d. leg. ad instructiones. Et quia istud onus reputatur esse onus fructuum: ut si pendentes, § si quid cloacarum, D. de usufr. & d. l. adiles, sequitur, quod possessiones steriles, quæ nihil reddunt de fructu, non tenentur ad istud onus, secundum Bald. in d. l. ad instructiones.

- 48 Sed aduerte, * quia gl. 16. q. 1. §. novarum, alias in §. iuxta in versic. novis collationibus, in fin. dicit regulariter quod non tenetur, l. ad instructiones, C. de sacros. Eccles. quæ dicit, quod clerici tenentur ad instructionem itinerum: & per hoc videtur text. in cap. non minus, de immu. Eccles. & in Clem. 1. eod. tit. & hoc tenet Host. in summa. de immu. Eccles. §. quibus. Ego vero credo illam gl. non dicere verum, quoniam ista sunt munera realia: h. ut dicit Barr. in l. ad instructiones, & non sunt sordida: ergo tenentur Ecclesiæ ut d. l. absit. Nec obstat d. §. novarum, quia ibi dicitur, quod Ecclesia non tenetur ad novas collationes, & sic ad munera sordida. Et istam partem, quod Ecclesia teneatur ad ista onera refectiois viarum, tenet Anton. de Butr. in d. cap. non minus, ubi plene examinat istam materiam. Et ita etiam Card. Zaba. in Cleme. 117. quæst. de vita & honest. cler. dicens, quod d. l. ad instructiones hoc expresse d. cit. nec aliquod ius novum specificè contradicit. Unde quod non mutatur, quare stare prohibetur, l. sancimus, C. de testam. & leg. precipimus, in fin. C. de appellat. & allego hanc rationem ad idem: quia leges civiles sunt approbatæ per ius Canonicum, in quantum non contradicant expresse canonibus: ut probatur 10. distin. si in adiutorium, & in capitul. sequent. & notant Canon. in capitul. Ec-

clesia S. Maria, extra, de constitut. & de illa materia an Ecclesia & alij, teneantur ad refectioem viarum & pontium, vide per Dominum Pet. de Anch. in repet. capit. postulat. in §. quæst. extra, de foro competent.

Sed * quid si imponitur gabella pro plaustris & curribus quæ solvitur ad portam pro refectioe viæ, an Ecclesia teneatur & dicas quod sic, quia aliquid solvitur ex eo quod plaustra destruunt vias, & oportet quod continue reficiantur ex illa pecunia, & ideo sicut Ecclesia tenetur ad refectioem viarum, secundum quod supra dixi, ita ad solutionem huius gabellæ, ex qua reficiuntur viæ, secundum Iacobum Butr. & Bald. in d. l. ad instructiones, dicit tamen ibi Bald. quod ad hoc non possunt cogi per seculares, & in Clem. prima, de immu. Eccles.

Item * quid si civitas vel villa vult facere unam viam de novo, & vult imponere onus propriè pro rebus, pro dicta expensâ viæ vel pontium, an possit imponi Ecclesiis? Barr. in d. l. ad instructiones, dicit quod non per auctoritatem, item nulla communitas, C. de Episcopo & cler. nisi prædia essent tributaria de quo vide per Barr. in l. placeat, C. de sacrosanct. Eccles. Secundo casu, quando via est extra civitatem: benignius tunc debet fieri restrictio & iniunctio expensæ communis imponendo collectam pro quantitate partium, per l. per Bithyniam, C. de immu. ne cont. l. 10. & ibi hoc tenet Barr. hoc tamen fallit, quando Dominus civitatis, vel alius superior recipiet vectigalia à transcutibus: & tunc suis sumptibus eam viam deberet Dominus vel superior facere purgari & reparari: non autem sumptibus subditorum, per regulam iuris, qui sentit onus, & de reg. iur. in 6. & l. secundum

naturam. D. eod. tit. & c. ita tenet Ioan. de Plat. in l. unica, C. de cad. sol. & pro hoc facit quod not. dicit Arch. 23. q. 3. si peregrinus, ubi dicit quod isti Comites & Barones tenentur ciuitates suas, in quibus colligunt pedagiam, & stratas tenere securas à latronibus: alias tenentur emendare damnum de prædato, & idem sequitur Bald. in c. 1. in pen. col. prin. in tit. de his qui fend. dar. poss. & in c. 1. §. conuenticulas, in 2. colum. de pac. iur. firm. & Flor. in l. 1. §. 1. i. m. a. D. de his qui de ioco. vel effud. quod perpetuo tene menti. Secundo casu prin. quando via est priuata, & hoc potest esse duob. modis. Vno modo, via, id est, ius eundi, prout est seruitus: & tunc continet ius refectionis ei qui habet viam: ille qui habet solum, debet pati. ut l. refectionis, D. commun. pra. & dixi plene supra. Secundo modo accipitur via priuata, hoc est, facta ex collationibus priuatorum: & tunc idem quod illos priuatos: quia ad eos pertinet refectionis: ut l. 2. §. viarum, ff. de re iud. in loc. publ. & hoc tenet Guil. de Cun. in l. neminem, C. de sacros. Eccles. & sequitur Bartol. in d. l. per Bithyniam.

§ 1 Sed * iuxta prædicta quaeritur an scholares vel qui conducunt domum, teneantur ad refectionem viz? & quidam dicunt quod non, solum allegari lex conducto, ff. loca. & ibi tenet Salyc. in l. in summa. C. de pig. dicas contrarium, quod tenentur soluere: & si non soluant, potest via occupari ut l. adiles, ff. de via publ. & si soluant, soluent expensis locatoris: quia locatori imputabunt in pensione per actionem ex eo contractu, secundum Pet. & Cyn. in d. l. in summa, & Barr. in d. l. adiles, & ita tenet etiam Alber. de Rosa secundum Odoft. in suo opere statu, in prima parte qu. 136. quæ incipit, Stat. canetur.

ubi vult, quod si est statutum, quod quis ante domum suam teneatur solidare sub certa pœna, quod inquilinus soluendo imputat locatori, & idem tenet Domin. Paulin. lex conducto, in princ. ff. loca. & not. in l. si pendentes, §. si quid cloaca, ff. de usufr. idem tenet Roff. in libel. suis iuris civilis, in ritm. de offici. iud. quo prohibetur, ne aliquid fiat in via publ. in fine, qui dicit quod ad hoc competit offic. iud. per d. l. adiles, circa fin. & de isto offic. iud. dic. ut per eum in d. titulo, & infra dicitur.

Item * quid si esset emphyteuta seu § 2 liuellarius, an teneatur reficere viam publ. ante domum suam emphyteuticam: Dico quod sic. expensis suis, ut l. 2. circa princ. in vers. publicarum functionum, C. de iure emphyt. & ibi hoc ponitur per Albert. de Rosa in d. qu. 136. & dicit idem de vasallo, & est notandum, quia isti dicuntur habere vile Dominum, ut d. l. 1. §. si ager. vel. vel emphyt. pet. i. ibi, si rei autem, & ibi nos. in vers. vend. de inuest. de re, alien. fac. & nota glos. in l. si ut certo. §. si duobus vehiculum, ff. commod. & in c. cum Bartol. de re iudic.

Item * quid de usufructuario, an § 3 teneatur ad refectionem viz? dico quod sic, ut l. si pendens, §. si quid cloaca, ff. de usufr. & vide quod ibi not. & in l. hactenus, eod. titu. & l. qui concubinam, paragr. qui hortos, ff. de lega. 3. & quod notat Bartol. in l. his verbis, §. idem respondit, eod. tit. & in l. si. D. de usufr. leg. ubi omnino vide, quod intellige nisi possessiones essent steriles, in quib. haberet usufructu. ut supra dixi post princ. huius 25. quaestio. principalis.

Item * quid de marito qui habet § 4 fundum dotalem iuxta viam publ. quæ debet refici, dic. ut habetur in l. 4. §. 1. D. de impen. & adde quod statim dicam.

Item

55 Item *quid si aliquis habitet in domo gratis an teneatur ad refectioem-viæ, dic qd sic: si refectio puta purgatio pertinet ad utilitatem momentaneam: sed si ad perpetuam, secus, & ita vult. d.l. 3. §. 1. & ita tener Bar. in d. l. *Adiles. ff. de via pub.* Ego puto quod si refectio debet durare pro tempore quo habitare debet gratis, K vel maiori teneatur: alias non: per d.l. 3. §. 1. & quod ibi Bart. & Ang. in l. *diuortio*, §. quod in anno, & quod ibi not. ff. *solut. matr.*

56 Item * an teneatur quis reficere viam si prius vult cedere domui quam habet iuxta viam, vide Bald. in *addit. Specul. tit. de censu*. & vide qua dixi supra de puteo, vers. sed pone, quod quedam communitas, & per ibi dicta, determinat etiam istam qu.

57 Item quæritur, quid si via publ. non est destructa ex antiquitate, vel casu: sed aliquis ipsam exaravit seu aliter destruxit: an vicini teneantur reficere? Dicis quod non: sed ipse tantum qui eam destruxit: ut est text. in l. si in agrum, in fi. D. de via publ.

58 Sed quid si ille non est soluendo? dic quod vicini coguntur: ut not. ibi gl. sing. arg. d. l. *Adiles. §. construunt*, & l. 2. §. viarum. D. ne quid in loco publ. & dicit Lud. de Ro. in quodam suo singulari, quod incipit, Dic mihi viam destructam. & quod illa glo. est sing. & non est alibi. Item adde, quia sæpe dictum est, quod quis teneatur reficere viam in ciuitate vel burgo. Nam intelligitur quatenus protendit latitudo domus suæ, ita Angel. in. *singularum. in fin. c. de edific. priu.* vel quatenus protendit latitudo cuiuscunque fundi qui sit in ciuitate vel burgo versus dictam viam publ. argul. inter eos, D. de acquir. rer. dom. & per l. adeo, §. in insula, c. d. iii. & Inst. de rer. diu. §. in insula.

Et dixi, cuiuscunque fundi quia quicunque fundus sit in ciuitate vel burgo, idem iuris est, siue sit domus siue stabulum, siue hortus, & siue sit fundus rust. siue urb. quoniam in urbe & in burgis potest esse fundus rusticus: quia non locus, sed materia facit prædium urbanum l. urbana prædia. D. de verbor. signif.

Quæro vigesimo sexto aliquis vult 59 reficere viam publ. an possit, & quomodo? de primo dic licet aliquis faciat in publico, tamen potest, ut l. 1. D. de via pub. refi. & not. ibi gl. in rub. patet ex his quæ dicta sunt in duabus questionibus præcedentibus. Et nedum qui potest viam publ. reficere, sed etiam purgare, quod est refectiois portio ut d. l. 1. §. sed & purgare.

Quod * no. pro statutis loquentibus de refectioe viæ, ut comprehendatur etiam purgatio sicut est auferre lutum ex via publ. Et purgare proprie dicitur ad libramentum proprium redigere, sublato eo quod superest. Et libramentum capitur pro modo & pulchritudine, ut est text. cum gloss. in d. §. purgare, & ex eo quod dictum est sublato eo quod superest.

Not. * quod ille qui tenetur purgare 61 viam, non sufficit si auferat lutum ex via publica in medio, & proiciat in partibus vel in lateribus viæ, quoniam tenetur in totum rem auferre de via, ut d. §. purgare. quod not. Item etiam reficere dicitur, & qui apertit, & qui purgat: & omnis omnino, qui in pristinum statum reducit, ut d. l. 1. §. refi. cis. De secundo dic, quod ille qui vult reficere viam publ. debet ad veterem latitudinem restituere: ut d. l. 1. §. 1. & non debet latiore, neque longiore, neque altiore, neque humilior rem sub nomine refectiois facere nec in via terrenam glaciem ponere, aut

N. n. 2

sternere

sternere viam lapide quæ terrena sit, vele contrario de strata terrenam facere: *ut est text. in d. l. 1. §. si quis in specie.* Et in effectu sub specie refectionis non potest qui viam deteriore facere impune: imo prohibendus esset *ut d. §. si quis in specie, & ibi etiam vide per gloss. & Dd. ubi prædicta verba declarantur.*

62 Quæro * vigesimo septimò, si quis vult reficere viam publ. & ab alio impeditur qua actione agatur contra impediendum? Dic interdicto de via publ. reficiendo, & istud interdictum perpetuo datur & omnibus, & in omnes, & habet condemnationem in id quod actoris intererit: *ut d. l. 1. §. fin.*

63 Quæro * vigesimo octauò, ad hoc ut istud interdictum competat contra impediendum reficere viam quæ sint necessario: & Ros. in libellis suis in tit. si aliquis vult reficere viam publ. alias in rubr. de interdicto si via publ. reficitur, in princ. dicit quod quatuor sunt necessaria: Primum est, quod via ita sit publi. vel iter publicum. Secundum, quod aliquis velit reficere. Tertium, quod reficiendo non mutetur status primitivus viæ publ. Quartum, quod alius te impediat volentem reficere vel purgare viam publ. Et hæc quatuor probantur in d. l. 1. ff. de via publ. & iti. publ. refic.

64 Quæro * vigesimo nonò, quomodo debeat formari libellus in isto interdicto? & Ros. in tit. præalleg. dicit, quod debet formari sic: Coram vobis, &c. compareo ego Titius, conqueror de Sempronio: quia me volentem reficere, vel purgare viam publ. vel locum publicum, me prohibuit, & peto interesse pro tali violentia vel iniuria, & ago contra ipsum: & ad hoc propono actionem in factum subrogatam in loco interdicti de via publ. & iti. publ.

reficiendo vel ipsam interdictum: *ut l. 1. eod. ff. tit.* Si autem propter illam refectionem vertitur specialis & propria utilitas actoris, potest libellum concipere modo prædicto: & ei addere sic. Et quia interest mea specialiter propter domum meam non esse prohibitum, ideo illud meum interesse peto, & ad hoc propono interdictum prædictum, vel prædictam actionem in factum subrogatam in loco eius: & quod tale interesse possit peti, dixi supra in quæst. 27. in fin.

65 Quæro * trigessimò quomodo debeant formari positiones actoris, & rei in isto interdicto? & dic quod positiones actoris ita formari debent: Ego Titius dico quod via illa, locus ille, de quo quæstio, est publicus. Item quod locus ille, vel via illa indiget refectione. Item quod reficiendo antiquum statutum retinebam. Item quod me prohibuisti, & adhuc prohibes ista colliguntur, & probantur in l. 1. ff. de via publ. & iti. publ. refic. & patet ex supra dictis. Positiones vero rei sic formari possunt: Ego Sempronius dico, quod locus ille, de quo est quæstio, est Titij, & ponantur confinia ita, ut appareat ipsum non esse locum publicum. Item dico, si erat via publica, quod reficiendo volebas, & vis facere viam publicam latiore, longiore, altiore, & humiliores quam ante fuerat. Item quod Sejus tantum tibi intulit violentiam, unde ego Sempronius debeo absolui: quia si tantum ille Sejus intulit violentiam, ergo nullus alius, & hæc positiones ponuntur per Ros. in d. libello de interdicto, de via publica reficienda & probatur in l. 1. ff. eod. tit. & ex his quæ dicta sunt supra & hæc omnia quæ dicta sunt 25. quæst. not. diligenter: quia ponunt materiæ refectionis, & adduntur his quæ dicta sunt

sunt supra in lib. preced. in titu. de re-
datione.

66 Quæro * trigesimo primò, quid si aliquis ponit aliquid in via publica, vel ædificat, vel immittit eo casu quo non potest, iuxta ea quæ dixi sup. in 11. quæst. cum quatuor sequentib. quo iure agatur contra ipsum? Dic interdicto, ne quid in loco fiat, ut l. 2. §. 1. & §. ait prætor §. prætor. ait D. ne quid in loco publ. & istud interdictum prodi- tum est ne quid in loco publ. vel via publ. vel itin. public. fiat: & si factum fuerit? quod tollatur, ut ibi: & sic istud interdictum ex prima parte est prohibitorium, ex secunda restitutorium: ut d. leg. 1. in priu. & paragr. hoc interdictum, & paragr. ait prætor. Vel secundum Ioann. Andree sunt duo in- terdicta. Vnum prohibitorium, scilicet ne fiat. Aliud restitutorium, ut si factum fuerit, tollatur, ut not. Roff. in libellis suis in titu. de interd. ne quid in loco publico.

67 Quæro, * trigesimo secundo siue sit vnum interdictum, siue duo, quæ sint necessaria ad hoc, ut ista interdi- cta dentur? Dic secundum Roff. quod nouem sunt necessaria. Primum est, quod via illa vel locus ille sit pu- blicus.

68 Qualiter autem via dicatur publi- ca, * vel priuata, aut vicinalis, vide in l. 2. §. viarum & §. vicinales. ff. ne quid in loco publico, & dixi sup. in 7. quæst. Secundum, quod ponatur aliquid in loco publico vel via publica: ut habe- tur in d. l. 2. & in hoc tu adde etiam, quod licet non ædificem in via, sed ædificem in meo: dum tamen ædifi- cium in meo factum noceat in via, suf- ficat ut habeat locum hoc interdictum: ut d. l. 2. §. si quis in suo. & ibi hoc not. Bar. & vide etiam Barto. in l. quo mi- nus. in 3. quæst. 3. D. flumi. Tertium

quod non sit appositum de licentia principis vel alterius habentis ad hoc potestatem: ut d. l. 1. in princip. Quat- tum quod si est positum cum licen- tia principis vel alterius, fiat deterior: ut d. l. 2. §. merito: & §. si quis à prin- cipe. Quintum, quod iste qui agit hoc interdicto, non habeat ædificium in publico sine licentia superioris: alioquin non ager: ut in d. l. 2. §. idem ait. si in publico. Sextum, quod id quod est positum statim noceat vel nocere possit: ut d. l. 2. §. deinde ait prætor. & ibi declaratur quando via dicatur fieri deterior. Septimum, quod ad hoc ut tollatur, necesse est ut no- ceat ædificium: & si melius sit non tollere, ne vrbs ruinis deformetur. non tollere, dico, nisi publicus vsus impediatur: ut d. l. 2. §. si quis nemi- ne: & l. si. eod. tit. Item si non tolli- tur per interdictum, tollitur tamen officio iudicis: ut dicit. §. si quis nemi- ne. & c. l. fin. Octauum, quod locus publicus fiat deterior, tunc locum habet interdictum: sed si esset locus priuatus alterius, tunc haberet locum vile interdictum: ut d. l. 2. §. eum qu. & §. merito. Nonum & vltimum sufficit quantum ad hoc, ut habeat locum interdictum, siue ipse posuit, siue ab alio positum sit: ut d. l. 2. §. hoc interdictum. Sed contra prædicta opponitur, & videtur quod aliquod modo non habet locum hoc interdi- ctum. Nam licitum est cuilibet ædifi- care & immittere in loco pub. D. de acquir. rer. dom. l. statuas. Sol verum est quando ponitur statua, sed non in loco publico. vel si sunt posita in loco publico, non impediatur lo- cus publicus: & ideo quod positum est, tunc non remouetur.

Quæro trigesimo tertio, * quomodo 68
formetur libellus in hoc interdicto,

N n 3 quando

quando quis edificavit in via publica, vel aliquid immisit: vel edificare aut immittere vult: & in hoc duo casus principaliter sunt de per se considerandi. Primus est, quando ex hoc læditur via publica, vel iter publicum. Secundus est quando propria utilitas tantum læditur: puta quia lumina tua obscurata. In primo casu libellus potest duobus modis formari. Vno modo, quando quis vult edificare vel aliud immittere in via publica; petitur quod non immittatur vel fiat. Alio modo quando id quod in via publica factum est, petitur ut tollatur. Primo modo potest sic formari libellus secundum Rostr. in loco praallegato. Coram vobis, &c. compareo ego Titius, & dico, quod talis vult ponere in via public. cuius tales sunt confines, tale quid propter quod via publica deterioratur vel de formatur quia faciend. pontem: unde peto ipsum prohiberi ne pōnat. ad hoc propono actionem in factum surrogatam in locum interdicti, ne quid in loco publico. Sed vide quod ista forma libelli non est bona: quia per hoc agitur ad interesse. ut l. 2. §. hoc interdictum ff. ne quid in loco publ. quod interesse non potest esse, cum nihil factum sit, & agatur, ut non fiat. Et propterea dicit Bart. in dist. §. hoc interdictum, quod istud interdictum non potest proponi, nisi quando aliquis incepit edificare, ita quod habet aliquid instar operis: ut l. stipulatio. §. opus D. de non. oper. nunc. ideo tunc potest agi ne fiat ad interesse, pro eo quod factum est. Et ita debet intelligi d. §. hoc interdictum, & ista materia facit pro hoc l. harum. & l. egi. & quod ibi not. ff. si ser. vend. & ideo secundum Bartol. in d. §. hoc interdictum. debes formare libellum isto modo. Dico quod talis incepit edifi-

care in tali via publica seu in tali loco publico propter quod via publica sit deterior vel iter publicū deterius. quare puto ipsum prohiberi istud opus facere, & cogi ad cavendum ne fiat, & ipsum condemnari ad interesse meum, pro eo quod factum est, ut probatur in d. paragr. hoc interdictum, & in paragr. si quis remine in d. l. 2. ne quid in loco publico. Et de ista cautione vide text. cum gloss. in l. §. ibi & l. penult. eod. titul. & nota. in d. l. harum. & dist. l. egi. & nota. per Bartol. in l. si prius. ff. de non. oper. nuncia. Alio modo quando quis edificavit, & unus vult petere ut edificium vel immisum in via publica tollatur potest sic formali libellus: coram vobis, &c. compareo ego Titius, & dico quod Sempronius posuit tale quid in via publica propter quod est effecta deterior vel deformata quare peto eum cogi & compelli ad tollendū & restituendum: & ad hoc propono d. act. actionem in factum, & c. in secundo casu principali, quando ex edificio vel immisso in loco publico læditur tantum privata utilitas: puta quia lumina tua obscurantur, debes sic formare libellum: Coram vobis, &c. compareo ego Titius contra & adversus Sempronium: & dico quod ipse tale quid in ponte vult ponere vel posuit vel in via publica, vel in loco public. cuius tales sunt confines, quod lumina non obscurantur: unde ne id fiat, ago contra ipsum. intelligendo secundum quod dixi supra, secundum Bartol. vel si jam facit dicas, Ago quod removeatur, & ad id propono utile interdictum ne quid in loco publico. Et dixi utile interdictum, & non directum: per l. 2. §. cum qui. ff. ne quid in loco publ. & per id quod dixi in q. preced. in vers. 8. Sed contra istam ultimam formam libelli opponi-

tur

tur & videtur, quod non possit de iure
agi. Nam lumina tua possum obscu-
rari: *ff. de serv. urb. præd. l. si bina-
rum. & C. de serv. l. alius*. Sed respon-
de secundum Rost. *in præalleg. vii. de
interdicto, ne quid in loco publ. ante si.*
quod lumen quod habeo à tuo loco pri-
vato, potest obscurari, cum non de-
beas servitutem, ut dictis iuribus. Sed
si habeo à loc. pub. lumen, secus est:
quia tunc obscurari non potest: *ut D.
de damn. infect. l. fluminum. §. Alii. &
l. Proculus*. quod est notandum. De hoc
tunc intellige, quando vis tollere mi-
hi lumen quod habeo ex publico, ædi-
ficando in loco publico. quia tunc non
potes dare mihi damnum etiam habita-
licentia à principe: quia illa licentia
intelligitur sine damno: *ut l. 3. paragr.
merito. & paragr. si à principe. ff. ne
quid in loco publico*. Sed si ædificares in
loco tuo proprio non debente mihi ser-
vitutem, potes mihi auferre lumen,
quod habetur etiam ex publico: *ut d. l.
alius. & l. si binarum*. quod bene not.
Et addas his quæ dicta sunt in lib.
præced. in materia servitutis luminum,
& ne luminib. officiat. Sed adverte
quia Bart. *in d. l. 2. paragr. hoc inter-
dictum. et. 2. ff. ne quid in loco publ.*
ponit aliter materiam libelli. Nam dicit
quod debet sic formari. Dico contra
talem, quod ipse habet & tenet tale
ædificium, quod est factum in via
publica: propter quod dicta via fit
deterior in tanta quantitate, & est ve-
rissime me damnicari in futurum in
tantum: quare peto ipsum condemnari
ad tollendum ipsum opus, & ad resti-
tuendam ipsam viam in pristinum sta-
tum & ipsum mihi condemnari ad
quantitatem prædictam: cum tan-
tum intersit mea dictum opus factum
non esse: & quatenus mea interesset
pendente iudicio: & hæc forma pro-

cedit, si is tenet ædificium in via pu-
blica, quifecit. Sed si tenet alius,
tunc debet concludi aliter, videlicet
quod potest præstare patientiam de-
struendi operis: & quod condemne-
tur quatenus actoris interest penden-
te iudicio, ex eo, quod negat præsta-
re dictam patientiam, *see nos. in d. l.
2. paragr. hoc interdictum. et. prim.*
Alij dicunt secundum Bart. quod hoc
operatur interesse totius populi, quod
sibi non placet, quia secundum hoc
non posset constitui procurator ab a-
ctore, quod est contra *leg. penult.* sed
pro interesse publico debet intentari
actio à syndico communis, & hoc est
*quod dicit text. in leg. 2. paragr. hoc
interdictum et. prim. quod actoris inte-
rest: & ideo refert se ad interesse acto-
ris, non populi.*

Quæro præterea, * vigesimo quar-
to loco, quomodo formari debeant
positiones actoris & rei in hac mate-
ria, & in hoc interdicto? Et dic,
quod positiones actoris sic formari
possunt: Compareo & dico, quod
via illa est publica, siue locus ille est
publicus, cuius tales sunt confines &
cæt. Item quod aliquid immisiisti vel
vis immittere sine licentia principis
vel superioris. Item quod licet prin-
ceps tibi concessit ædificare vel ali-
quid immittere in v.a public. vel lo-
co public. per talem immissionem vel
ædificationem, incommodatur usus
meus seu domus mea. Item quod
ego, qui ago hoc interdicto, careo
ædificio posito in loco publico. Item
quod id, quod imposuisti vel impo-
nere vis, nocet vel nocere potest lo-
co publico. Item quod imposuisti vel
vis imponere, est aliud quam domus.
Item quod illa domus si quam ædi-
ficasti in publico nocet multum loco
publico. Item quod supra locum pub-
lic.

blic. penam posuisti. Item quod opus factum in loco publico possides. Item quod tuum opus quod fecisti in loco publico lumen quod habebam in loco publico abstulit mihi. Positiones rei sic fieri possunt: Con pareo &c. & dico quod locus ille vel via illa est vicinalis vel priuata. ^m Item quod illud quod imposui vel imponere volo, feci cum autoritate principis, & ex privilegio. Item quod id quod imposui vel imponere intendo cum privilegio, est sine incommodo alterius. Item quod tu qui proponis hoc interdictum, edificasti in loco publico. Item quod id quod edificasti est domus, & sine incommodo alicuius loci privati vel publici. Item quod opus prædictum desij possidere sine dolo vel culpa. Item quod lumen tuum quod per edificium obscuravi, habebas à loco meo privato: & de his positionibus habes per Rofr. in tit. si aliquis ponit in via publicæ, alias est, de interdicto, ne quid in loco publico & colligitur ex his quæ dixi supra in 32. quæstio.

⁷¹ Quæro * trigesimo quarto, dictum est supra in octau. quod quod est licitum regulariter ire per viam publicæ, & agere & ducere plaustrum, quid si quis impediatur ab aliquo qui prohibere non potest, quo remedio ei succurietur? Dic quod est proditum super hoc interdictum, ut liceat ire vel agere per viam publicæ *ut leg. 2. paragr. ff. ne quid in loco publicæ* & non repetitur alibi de isto interdicto, nisi ibi, secundum Rofr. in tit. si aliquis vult ire per viam publicæ, alias est in tit. de interdicto, ut liceat ire, agere per viam publicæ, & de illo fit etiam mentio per gl. in tit. ff. ne quid in loco pub. & ad hoc ut competat istud interdictum, ista sunt necessaria. Primum,

quod via sit pub. & qualiter dicatur via pub. *dicti supra in 7. quæ.* Secundum, quod ille qui volebat ire, agere per viam pub. prohibitus sit *ut d. l. 2. ff. si enim per viam priuatam aliquis vult ire, agere debet negatoria: ut l. 2. ff. si seru. vend. & dicam in sequen quæsti.*

Circa istud interdictum, * primo ⁷² quæro quomodo debeat formari libellus? Dic breuiter. Ego dico quod talis me volentem ire agere, vel ducere tale quid per viam pub. prohibuit & prohibet: ⁿ quare peto pronunciari, & ipsum cogi, quod me non prohibeat, & ad hoc propono interdictum, ut mihi liceat ire, vel ducere per viam publicæ, vel actionem in factum subrogatam in locum eius *ut d. l. fin.*

Secundo quæro, * quomodo formentur positiones in hoc interdicto? ⁷³ dic breuiter, quod positiones actoris sic formantur? Ego dico, quod talis via est publicæ. Item quod ibam per illam viam. Item prohibuisti, & me prohibes volentem ire, vel agere, vel tale quid ducere per illam viam publicæ. Positiones rei sic fiunt è contrà. Ego dico quod illa via est priuata. Item quod illa via est mea. Item quod Titius tantum tibi intulit violentiam, & non ego.

Tertiu quæro circa prædicta, * quid ⁷⁴ de his, qui colligunt pedagia ab his qui vadunt per viam publicæ, an possint de iure prohiberi colligere, seu exigere per hoc interdictum. & Rofr. in præallega. tit. dicit, quod credit quod sic. Impediunt enim euntes per viam publicæ. unde faciunt contraria, nisi habeat privilegium à principe. *C. noua vellig. instituta non poss. leg. 1. 2. & 3. C. de vellig. l. certam.* Vnde nec ciuitas per sua statuta, potest huiusmodi pedagia imponere. *C. noua vellig. instituta non poss. l. velligalia.* nec aliqui

aliqui nobiles possunt impedire iter agentes, nisi habeant priuilegium à principe: & à principe non debet concedi, nisi patria sit tenuis: quia tunc de facili conceditur priuilegium, *ut leg. 2. eod. titu.* licet de facto contrarium faciant ciuitates, & nobiles & potentes, secundum eum: & de ista materia vide plene per Barto. *in d. leg. velip.* quæ communiter non reperitur in lectione & per Baldum, *in capite primo, in titulo quæ sint regu. in usib. feud.*

72
73
74
75 Quæro * quarto, quia sæpe dictum est, quod agi potest pro via publica, an ad hoc per agentem possit constitui procurator: & in hoc distingue: Aut agitur pro priuato commodo & interesse, & potest procuratorem constituere, *leg. si et in popul. in princip. D. de procurat.* ubi loquitur etiam de via publica, & not. *in l. si quis pro eo, in fin. D. de fideiuss.* Aut agit pro commodo & interesse publico tantum: & tunc ante litem contestatam non potest: sed post sic: *ut leg. penult. D. de pign. act. & not. in d. leg. si quis pro eo in fine.*

76 Quinto * quarto, nunquid pro tali causa possit accedere fideiussor? Distingue ut dictum est de procuratore, *ut habetur per text. & gl. & Dd. in d. l. si quis pro eo, in fin.*

77 Quæro * uigesimo sexto & ultimo, quomodo debeat libellus formari super via priuata, quando dicitur, quod debetur seruitus viæ, vide per dom. Petr. Iac. de sancto Miniano, in quadam sua summa seu practica, quam de libellis composuit anno 311. à qua sumpsit originem practica nouella Ioan. Petr. de Papia, licet de ea non faciat mentionem: qui dicit, quod potest sic formari, Coram vobis comparet talis, &c. & dicit & proponit contra

Martinum, ut cum dictus actor esset in quasi seruitute viæ per talem fundum Martini, & ad talem vineam ipsius actoris, dictus Martinus ipsum actorem per vim vel dolo malo deiecit de prædicta quasi sua possessione. Quare petit, ut dictam suam quasi possessionem restituat, vobis Domino iudici supplicando ut dictum reum ad restituendam dictam possessionem, vel quasi per vestram sententiam condemnentis. Vel dicas ita sicut hodie consuevit: Quare petit per vos, & officium vestrum, quod si inconsequenter expediat, principaliter implorat, quatenus denunciatis & declaratis ipsum Martinum teneri, & obligatum esse ad mihi restituendam dictam quasi possessionem viæ & ipsum cogatis, & remediis compellatis ad restituendam dictam quasi possessionem viæ: & prædicta forma libelli procedit, quando quis est expulsus per violentiam de possessione vel quasi, & de expulsionem viæ principaliter conqueritur. Si autem principaliter de expulsionem viæ non conqueritur: sed quia impeditur, quod non possit uti libere viæ, quia in ea turbatur: tunc posset agere interdicto uti possid. *juxta no. in leg. 1. C. vii pos. Et vide circa prædicta quæ not. Bartol. in leg. si prius. D. de nou. oper. nunc & not. per Dd. in paragr. æque. Insti. ur. de actio. & quia dixi quod etiam quando via turbatur, potest agi & intentari interdictum uti possid. quæro quomodo debet formari libellus hoc casu? & dicit dom. Petr. Iacobi in sua practica, in tit. super seruitute viæ priuata turbata, debet sic formari libellus: Domine iudex, ego conqueror de Petro: quia cum eadem in quasi possessione seruitutis viæ per fundum Petri Puzi, cuius tales sunt confines, &c. & talem vineam ipse tur-*

bar, & impedit me, & vim mihi facit in prædicta quasi possessione, nec permittit me uti via priuata. *P* Quare ago contra eum & peto ne me in prædicta quasi possessione turbet, nec in ea vim mihi faciat vobis Domino Marco iudici supplicando, ut condemnetis ipsum Petrum Puzi, ut desistat à dicta turbatione & violentia: & quod de cætero amplius me non turbet: *ut probatur in leg. pen. D. de seru. Quidam tamen dicunt secundum eum, quod iste libellus non procedit: quia pro seruitute viæ turbatæ non competit interdictum uti poss. ex eo quia promissum est de ea tuenda specialiter per interdictum de itin. actu priuat. & isti dicunt, quod nec pro seruitute aquæductus competit interdictum uti poss. quia satis de hoc prouisum est specialiter per interdictum de aqua quoti. & asti. & de riuus, & de fonte. Nec etiam pro cloacis competit. *D. uti poss. leg. 1. in princ.* quia specialiter est prouisum per interdictum de cloa. & licet *d. l. pen. ff. de seru. indistincte* dicat, quod pro seruitute viæ, & pro aliis seruitutibus competunt interdicta quasi possessoria: attamen glo. ibi exemplificat de itin. actuque priuat. Sed præfatus dom. Petr. Iacobi, dicit in loco præallegato, quod videtur posse dici contrarium: videlicet, quod imo etiam interdictum uti poss. competit pro seruitute viæ: quia *leg. pen. D. de seru. indistincte* loquitur, scilicet quod competunt interdicta quasi possessoria: ergo indistincte debent inte ligi etiam de interdicto uti poss. & similiter glo. etiam in fin. loquitur indistincte, *leg. 1. in prin. D. uti poss. & in leg. 1. paragr. fin. D. de superfic.* Nec videtur secundum eum, quod de interuina actio seu vnum interdictum tollat aliqd, nisi materia*

sic aperte ordinaret expresse contrarium, sicuti expresse dixi, quod pro cloaca non competit interdictum uti poss. *ut d. leg. 1. in princip. D. uti poss. Bart. autem in d. leg. in princip. in hoc articulo, an pro seruitutibus competit interdictum uti poss. utile distinguit.* Nam quædam seruitutes quæ habent causam continuam, & pro illis competit istud interdictum utile, uti poss. *ut d. leg. penult. D. de seru. & leg. 1. in fin. D. si seru. vend. & leg. & si forte, paragr. sciendum eod. tituli. & leg. arbor. D. communi diui.* Quædam seruitutes quæ non habent causam continuam, ut iter & actus, & pro istis non competit hoc interdictum, sed recurrimus ad interdictum *leg. 2. ff. de itinere actuque priuato, & Bart. in effectu tenet opin. glo. in d. leg. penult.* scilicet quod pro seruitute viæ turbatæ non competit interdictum uti possidetis etiam utile, sed interdictum de itinere actuque priu. quod not. scilicet ut scias formare libellum, quando turbatur in possessione seruitutis viæ vel alterius seruitutis.

A D D I T I O.

a Interrup. Interruptio ita fit contra præscriptionem rei in corporalis, puta iurium per lit. cont. & alios modos aptos interruptioni, sicut rerum corporalium, *text. est not. extr. de præscr. cap. auditis in fin.* Et an interruptio præscriptionis fiat per missionem in possess. ex causa iudicati: & an qui mittitur ex causa iudicati, possideat, dic *ut per Bart. in l. à duo Pio. 3. si super rebus. D. de re iud.*

b alt: Licentia. An licentia in actu requisita sufficiat, si post actum sequatur, videt Corn. 2. vol. *conf. 43. & 4. volum. conf. 89. inc. viso. & Alex. 1. volum.*

volunt. consil. 61. in 2. colum. §. tertio præsuppono.

b *Administ.* Administratio legitima & libera est quando quis potest in iudicio agere, & conueniri & etiam extra iudicium de aliqua re dispo-
*facit c. ex litteris, ver. prebat. & ibi in-
 noc. alleg. leg. secundum, in §. 2. C. de iu-
 clum.*

c *Iurisditio.* Iurisd. tollitur contra-
 ria consuetudine & præscriptione:
 ita dicit Innoc. in c. ad nostram, in
 fin. de app. & an iurisditio quærat
 & probeatur ex consuetudine, vide
 Corneum consil. 268. in 3. volum. Et
 iurisditio delegata an sit odiosa &
 restringenda, in 4. vol. consil. 157. Et
 iurisditio iudicis an possit prorogari
 tacito consensu partium, in 4. vol.
 consil. 30. & vide Alex. in volum. consil.
 68. & in 4. vol. consil. 35. & in 5. vol.
 consil. 1. in 1. l. in princ. quando in vsu
 iurisdictionis plures Domini eiusdem
 castri non concordant, quid sit agen-
 dum, Alexan. in 5. vol. consil. 25. ver.
 non obstant, & ibi in seq. col. an vnum
 cast. possit diuidi inter duos, & quid
 in pluribus cast.

d *Collatera.* Si ex forma statuti pro-
 ximiores collaterales possunt offerre
 pretium intra mensuram à die publicati
 contractus, & consequi rem vendi-
 tam: quando incipiat currere terminus
 illius mensis, vide Alexan. in 4. vol. consil.
 24. per totum.

e *Aliquis lega.* Si relinquitur vna
 res, an censetur relictum id quod in
 ea continetur, vide Corne. in 3. volum.
 consil. 73. quæ veniant in venditione
 domus vel fundi, vide Alexan. 2. volu.
 consil. 134. in 3. & 4. col. & consil. 226.
 per totum.

f *Actio in factum.* Actio in fa-
 ctum datur, quando cessat dolus, &
 subest culpa, leg. eleganter, paragr.

idem Labeo, & ibi Bart. de dolo.

g *Concessio.* Concessio videtur facta
 de toto iure concedentis. Bal. in l. 1.
 pen. col. in ver. sed quid si Dominus. C.
 quando non pet. part. l. qui tabernas, ff. de
 contrahen. empt.

h *Mun. real.* Munera realia quæ sunt,
 vide Bart. in l. scriptum, §. sciendum,
 ff. de mune. & honor.

i *Collecta.* Collecta bonis mobilibus
 & stabilibus potest imponi. Bar. in l.
 5. col. vers. item pro collecta. C. de mul.
 in quo lo. per l. forma, de cens. & l. fi.
 C. de imm. ne. conce. lib. 10. Bal. in amb.
 defuncto, ult. col. in prin. ver. modo quero,
 dicitur statutum, C. ad Terr.

l *Gratis.* Habitans gratis in domo
 an teneatur ad refectionem vel pur-
 gationem vie? Respon. Bart. in l.
 adiles D. de via publi. quod sic. Et vide
 supra de seruitu. urban. cap. 59. tamen
 in purgatione momentanea, non in
 perpetua.

m *Viam publi.* Via debet purgari à
 vicinis habentibus domos iuxta eam.
 leg. 2. & ibi Barro. & Dd. de via publi.
 & via purgari dicitur, quando in to-
 tum tollitur lutum, non quando poni-
 tur iuxta viam, leg. 1. paragr. purgare,
 de via publi. & per Alex. in l. 2. eod. tit.
 & quod not. in l. 2. C. de immun. ne con-
 ce. lib. 10.

n *Vicinalis vel priuata.* Via vicinalis
 est, ad quam faciendam vicini de pro-
 prio contribuunt: vel quæ in vicos
 ducit, l. 2. §. vicinales. D. ne quid in lo.
 publi. Et quæ priuata & publ. quæ di-
 cantur, d. l. 2. paragr. & §. via D. ne quid
 in loco publi. quod publica dicitur ea,
 cuius solum est publicum: alias dicitur
 priuata.

o *Prohibuit & prohibet.* Prohibitio
 acquirit possessionem prohibenti ex
 non fieri, leg. 2. C. de seruit. Bald. in l.
 libertati, 1. col. de ope. l. ver. sed certe.

p Quasi possessionem. Quasi possessio juris vel servitutis quaeritur per patientiam etiam violentam. Bart. & Alex. post Dd. in l. 1. §. in operis, de oper. nou. nun. Anto. in c. fi. in antepen. char. de causa pos. Innoc. in c. olim. 3. de rest. spo. lia. & quasi possessio, & vide Alex. in l. 1. §. de itin. act. uque priua.

q Vti via priu. Vti quomodo ponatur, Bart. in l. quibus dieb. §. fin. in 2. colum. versi. quid de actione vti. D. de cond. & demon. str.

CAPVT IV.

De seruitute aquaeductus.

- 1 Seruitus aquaeductus est ius ducendi aquam per fundum alienam.
- 2 Ius ducendi aquam per alienum fundum, an sit seruitus realis, vel ius tantum personale, quomodo cognoscatur.
- 3 Seruitutes personales tantum tres sunt, videlicet ususfructus, usus, & habitatio.
- 4 Ius ducendi aquam ex fundo suo ad fundum meum si quisquam mihi conceperit causa facienda balneum tantum in fundo meo, in quo panni lauari possint: vel pro aliquo alio usu: qui fundum meum non concernat: an tunc seruitus realis vel personalis erit.
- 5 Ius ducendi aquam ex fundo tuo ad fundum meum si mihi debeatur: puta per filulam causa seruiendi familia mea pro coquina, & equis, & aliis necessariis pro domo & familia mea, an erit tunc seruitus realis, an vero ius personale.
- 6 Ius aquae ducenda ad piscariam meam, vel cisternam aut puteum, si mihi concedatur, an sit seruitus realis, an vero ius personale.
- 7 Ius aquae ducenda ad piscariam meam, vel cisternam, aut puteum, an sit seruitus realis vel urbana.
- 8 Ius aquae ducenda ex fundo tuo ad hortum meum irrigandum, an realis seruitus sit.
- 9 Ius aquae ducenda ex fundo tuo ad hortum meum, &c. an seruitus rustica vel urbana.
- 10 Fundus rusticus aut vbanus quando dicatur.
- 11 Aquaeductus in seruitute quid veniat, & quid non.
- 12 Regula, In re sua quilibet est meliorator & arbiter, quomodo intelligatur.
- 13 Seruitus aquaeductus est sicut anima intellectiva tota in toto & tota in qualibet parte.
- 14 Subiecta talia sunt, qualia praedicata demonstrant.
- 15 Distributiones quotidiana qualiter praestanda sint.
- 16 Expensas quotidianas viritum collegij praeior dare debet, dato quod unus plusquam alter comederet: ut faciebat Bononia scholaris unus Polonus, qui solus comederat tantum quantum quatuor alij.
- 17 Seruitus a principio constituta si fundus dominans aqua indigebat, & nunc ex aliqua causa non indigeat, an seruitus in perpetuum comperere desinat.
- 18 Seruitus aquaeductus, si fundo meo qui est decem iugerum, debeatur, & postea amplius fuerit: an propter hoc aquaeductus seruitus crescere debeat.
- 19 Seruitutem aquaeductus habens an riuum in seruiendo fundo facere possit, per quem aquam ad fundum dominantem ducat.
- 20 Riuum an quisquam simpliciter canare possit.
- 21 Riuum, est, quod aliquis de iura vel

- ex permissione facere possit, an præ-
dy dominantis Dominus illum pur-
gare & reficere poterit.
- 22 Ius ducendi aquam per fundum al-
terius si quispiam habeat, quando
& quomodo ipsam aquam ducere
poterit.
- 23 Seruitutis aquaductus in concessione,
sine alterius damno subintelligitur.
- 24 Aquaductus seruitus quomodo ac-
quiratur.
- 25 Aqua per seipsam fluens an præ-
scriptionem vel consuetudinem in-
ducere poterit.
- 26 Aqua si ex certo fundo superiore
oriatur, & per quendam aluam
ad partes inferiores descēdat, aquis-
que aliquando pluuiialibus adeo
crescat, ut in aluao contineri ne-
queat: an tunc ille qui est in parte
superiori, ripas ita elenare cogatur,
ut usque ad mare discurrat.
- 27 Aquaductus seru tunc totam qui
habere & concedere possit, & quis
etiam ad aquam ducendam cogi
valeat.
- 28 Flumen priuatum tribus modis po-
test dici alicuius esse.
- 29 Aquaductus seruitus, cui, vel quibus
concedi possit.
- 30 Aquaductus seruitutē si uni concessi,
an alteri postea concedere possim.
- 31 Aquaductus seruitutem si tu: cui
primo concessi, vis postea alius
concedere an possis.
- 32 Aquaductus seruitus, quomodo, qua-
liter, & quando, & per quem lo-
cum constitui vel acquiri possit.
- 33 Digiti mensura secundum Isidorum
quid sit.
- 34 Fundi seruiantis per quam partem
aquam ducere possis, si non expri-
matur: quid iuris.
- 25 Aquaductus seruitus si ex flumine
debeatur, & ipsum flumen aluam
mutauerit, quid iuris.
- 36 Flumen si aluam mutauerit, ius
aqua uno impetu perditur, & tunc
aliud flumen videatur.
- 37 Fluminis aluam per mutationem in
cassibus, in quibus aquaductus serui-
tus amittitur, an de aequitate re-
stituenda sit, ut ex nouo vel nouis
aluam debeatur.
- 38 Flumen si ad antiquum aluam re-
dierit, an seruitus amissa restitui
debeat.
- 39 Aquam ex flumine an cuilibet du-
cere licitum sit, per occupationem
factam propria autoritate.
- 40 Bononienses licite de flumine Recij
aquam ducunt, qua postea in Pa-
dum intrat.
- 41 Aqua si de unius molendino exeat,
& alter eam capere velit, & ad
molendinum suum ducere, adeo
quod primum molendinum non im-
pediat, an possit.
- 42 Forma seu formula, vallum, & se-
riola, an idem sint.
- 43 Aquam si duo ex flumine publico
ad fundum suum ducere velint, &
se inuicem impediant, quis præ-
feretur.
- 44 Cautela ducendi aquam ex flumine.
- 45 Occupare vel adificiare incepisse,
vel aquam ex pub. loc. ducere,
quid, remissum.
- 46 Consequentia non valet, alicuius ha-
beret potestatem vel ius ducendi
aquam ex flumine publico vel pri-
uato, ergo habet seruitutem aquæ
ducendæ.
- 47 Aqua ductus seruitute quomodo, &
qualiter quis uti possit.
- 48 Aqua ducendæ seruitutem ad mo-
lendinum si quispiam habeat, præ-
ter aquarum abundantiam aliud
molendinum construere non po-
terit.
- 49 Aqua publica de ductu inter duo
an illa

- castella questio erat & inter se fuit laia sententia: demum Imperator unum de illis castellis mihi concessit: nunquid illam sententiam servare teneat.
- 50 Vicini incommoditas aqua ducenda qua dicatur.
- 51 Fons si ex aliquo fundo oriatur per tempus longissimum, cuius non extet memoria in contrarium: & aqua per inferiores partes discurrere coeperit, patientibus illis, quorum fons erat, an habentes superiorem fundum, in quo aqua oritur, ipsam prohibere voluntatis sua divertere poterunt.
- 52 Longa consuetudine veluti iure imposita servitus videtur.
- 53 Patientiam solum qui permittit, nec per alia verba servitutem constituit, an servitus in constituere videatur, vel se personaliter obligare.
- 54 Aquam duxisse iure servitutis vel iure simplicis facultatis, quando quis dicatur.
- 55 Servitus aqua ductus prescripta quanto tempore induatur, & que, & quot a istam prescriptionem inducendam requirantur.
- 56 Sepem pracidere, mundare, vel mundari facere in fundo vicini, vel per vicini fundum aquam ducere, an servitutem arguant.
- 57 Aqua quando discurrisse dicitur iure facultatis tantum, non autem servitutis.
- 58 Possessionem in iuribus incorporalibus dare non est.
- 59 Differentia quam sit quantum ad tempus inter locum publicum & privatum.
- 60 Aquam si quispiam habebat ius claudendi certis horis, nunquid ita claudere poteris, ut nihil, quod alias stillare consueverat, ad partes inferiores stillare possit.
- 61 Aquam ducendi ius servitutis per fundum iuum si habeam, & per rivum apertum dixerim, & nunc rivum subterraneum facere velim, an possim.
- 62 Aquam ducendi per vicini fundum si quispiam habuerit, & duxerit per rivum, & demum velit novum canalē vel fistulas in rivo collocare, qua nunquam habuerit, an possit.
- 63 Aquam per fistulas vel canales si primo per vicini fundum duxerim, & nunc per rivum ducere velim, an possim.
- 64 De iure tertij regulariter apponere possum, quando iuris agentis exclusivum est.
- 65 Vendito equo, quo casu ornamenta, vendita videantur.
- 66 Fundum superiorem si quispiam habuerit, in quo aqua nascatur, qua per subterraneos meatus ad fundum vicini inferiorem descendat: deinde reuertatur ad fundum superiorem, an fundi inferioris Dominus eam impedire possit.
- 67 Aqua si discurrat à fundo Titij superiori in fundo Sempronij inferiori per venas subterraneas: demum Sempronius fodis in fundo suo, & venas aperit, ita ut tota aqua ad fundum ipsius Sempronij descendat, & desinat ad superficiem fundi Titij ascendere, quid iuris.
- 68 Aqua ducenda ius qui habet, si aliam aquam admiscuit, nunquid prohiberi possit.
- 69 Statuto si caveatur, ut quis possit ducere aquam ex fundo suo per fundum vicini medium, ad aliquem fundum suum inferiorem, soluendo vicino damnum canationis, & quis velit ducere aquam per fundum vicini ad suum, in quo fundo vicini sunt vena aquarum, si aqua sua cum

- cum vicini aqua misceatur, & utraque ad fundum inferiorem transeat, an possit.
- 70 Privilegiatus & privilegij causa quando paris potentia fuerint, possidentis potior conditio est.
- 71 Aqua si ex fundo meo superiori ad tuum inferiorem descendat, & totum fundum tuum inundet ex magna aquarum abundantia: queritur an ego, qui sum Dominus fundi superioris, aquam in fundo meo retinere cogar, faciendo fossam, aggeres, &c. Secundo, posito, quod non cogar retinere, an tamen inferiorem cogere possim, ut eam in fundo tuo recipias, vel patiaris, quod aqua descendat ex meo ad tuum, & ex tuo ad alium inferiorem.
- 72 Si per servitutis conventionem factum fuerit, ut superior vicinus aquam in fundo suo retinere teneatur, vel inferior teneatur eam fossa recipere: nunquid superior vel inferior teneatur purgare vel aggeres facere aut munire.
- 73 Servitutem qui debet, facere non cogitur, sed pati.
- 74 Prædij dominantis Dominus, an non solum cogere possit Dominum prædij servientis, ut fundum suum purgari patiaris, sed etiam Dominus fundi superioris servientis, qui iure servitutis teneatur habere fossam in fundo superiori, ne aqua noceat vicino inferiori si fossa refectione indigeat, an possit contra Dominum prædij dominantis agere, ut eam reficiat, ne fundo superiori servientis nocere debeat.
- 75 Aqua in qui excludit, quum naturaliter, & servitutis iure in fundum recipere tenebatur: ne in suum fundum veniat, sed in alium deriuetur, an aqua plu. arcen. teneatur.
- 76 Servitutem si mihi concesseris, ut opere manu facto aquam fluentem in meo ex tuo de iussu possim, etiam si tibi noceat, an intelligatur etiam si ultra modum noceat.
- 77 Fundus inferior, an aquam ex fundo superiori superuenientem recipere teneatur, quando natura loci subest, nec pacto aliquo interuenerit.
- 78 Aquam propter inundationem si propria autoritate in riuo sine fouea, vel in aggeribus coronellas feceris, ne aqua subabundans in fundum fluere, an impune eas remouere possim.
- 79 Conuentio quando nulla extat, nec loci natura servitutem imponit, quid iuris, ubi etiam quid servitus per verustatem, seu præscriptionem acquisita operetur.
- 80 In aquarum servitutibus circa verustatem, seu præscriptionem, quantum temporis requiratur.
- 81 Servitus quando causam continuam vel discontinuam habere dicatur.
- 82 Aqua si ad vicini fundum per plures riuos discurrere solita fuerit, an in unum riuum tantum transmitti valeat.
- 83 De aquis quid seruandum est, quando non est aliqua conuentio, nec loci natura aliquid declarat, nec loci verustas subest.
- 84 Aqua quando aliquid moderate, vel immoderate fieri dicatur.
- 85 Servitus aquæ ductus cui debetur, an causa aqua ducenda lapideum arcum facere teneatur.
- 86 Servitutem vel ius aquæ ducendæ habens an possit arcum seu pontem lapideum facere alium aquæ ductum alienum.
- 87 Servitutem itineris qui habet, an possit

- posse facere pontem supra locum, per quem aqua ducitur, invito eo, cui aqua ductus servitus debetur.
- 88 Servitus cui debetur per rivum aqua ductus in vicini fundo, si velut iuxta pontem fossam facere, in qua aqua congregentur, & ipsas postea per rivum ducere, an possit.
- 89 Aqua ducenda de rivo qui jus habet, in curiculum subterraneum, per quem aquam ducat, facere valeat.
- 90 Rivos manu tenere, & eos purgare, & aggres & ficere quis teneatur, & cuius expensis.
- 91 Barones, & Comites, & alii superiores colligentes padagia, vel ligalia, stratas securus tenere debent.
- 92 In fundo si iussum vsum fructum habeat, & alius proprietatem, aliqua impensa necessaria pro cloaca, vel ob aqua ductus formulam occurrat, illa ad usufructuarium, & non ad proprietarium spectat.
- 93 Aqua ductus servitus qualiter retineatur, & in ea quis teneri debeat.
- 94 Flumine ex publico non perenni de pratoris aequitate servitus constitui potest.
- 95 Aquaductus servitus quomodo amittatur.
- 96 Aquaductus servitus propter fluminis inundationem, an pereat.
- 97 Possessio vel quod si aqua per maiorem inundationem, sicut possessio territorij an perdat.
- 98 Aqua alterius per immisionem, de qua nulla servitus debetur: an aquaductus servitus amittatur.
- 99 Aquaductus circa materiam, quomodo in iudicio procedatur.
- 100 In interdicto aqua ducenda libelli forma que sit.
- 101 Positionum actoris forma in interdicto aqua ducenda quanam sit.
- 102 Positionum rei teneor in interdicto aqua ducenda qualis sit.
- 103 Interdictum aqua ducenda ad hoc ut competat, quae requirantur.
- 104 Aestas quando dicatur.
- 105 Interdictum de aqua quotidiana cur factum sit, & an sit aliud ab interdicto de aqua aestiva.
- 106 Interdictum de aqua quotidiana, an eo casu competat, quo interdictum de aqua aestiva.
- 107 Positiones actoris in interdicto de aqua quotidiana quomodo fiant.
- 108 Positiones rei in interdicto de aqua, &c. quomodo fiant.
- 109 Libellus in interdicto de aqua ex castello, &c. quomodo fieri debent.
- 110 Positiones actoris in interdicto de aqua ex castello, &c. quomodo fiant.
- 111 Positionum rei forma in interdicto de aqua ex castello, &c. qualis esse debeat.
- 112 Rivus, specus septa, & incile: quae loca dicantur.
- 113 Interdictum de rivis ad hoc ut competat quae requirantur.
- 114 Rivum si reficere velim, & adversarius meus contra me negationem intenet, an refectione prohibendus sim.
- 115 Libellus in interdicto de rivis quomodo fieri debeat.
- 116 Libellum de aliqua aqua si quispiam per septa, vel curiculum, vel specum de puteo concipiat, an interdicto de rivis recte proponatur.
- 117 Positiones actoris in interdicto de rivis quomodo fiant.
- 118 Positionum rei forma in interdicto de rivis qualis esse debeat.

Servitus

¹ **S**eruitus * aquæ ductus est ius du-
^a **S**cendi aquam ^a per fundum alie-
 num: *ut l. 1. §. aquaduct. ff. de seru. rust. præd. & instit. de seru. in principi. vers. aquaduct. & notat Azo. in sum. & dicitur hæc seruitus ius rusticorum præd. Instit. eod. in princ. & de reb. cor. & incor. in fin. l. 1. in pri. de ser. rust. prædio. & propterea rustica seruitus appellatur, ut dictis iuribus: & dicam in sequen. qu. princ. & videtur ius, quia non in facto, sed in iure consistit quod est incorporale, *ut inst. de reb. cor. & incor. in fin.* Item dicitur ius ducendi quod intellige siue per fistulam, ^b siue per quodlibet instrumentum fictile: *ut l. Quintus, ff. de seru. rust. prædio. & l. prius, §. placuit ff. de aqua. plu. arc. etiam si nihil in seruitute constituenda comprehensum esset, dummodo nullum damnum per hoc domino fundi seruiantis deatur, d. §. placuit: non autem duci potest per lapidē manu stratum: ut ibi not. Azo. in summa. in d. §. aquaductus, circa quod vide quæ dicam in 9. quæst. princip. Item dum dixi in definitione, aquam, subaudi siue inuentam siue inueniendam: *ut l. Labeo. ff. de seru. rust. prædio. & not. gloss. Instit. eod. in principi. vers. aquaductus, & not. Azo. in gloss. præalleg.* Quod intellige, ut sit seruitus quando est inuenta non post: *ut l. si seru. vend. & ibi hoc not. gloss. & in d. l. Labeo, & Dd. sequuntur.* Idem dixi in definitione per fundum alienum, quia sine fundo non potest constitui seruitus, *ut l. 1. ff. communia prædio. & Instit. de seru. §. inter rusticorum vers. ideo autem, & dicam in seq. qu.* & alienum ideo dixi: quia in re sua non potest constitui seruitus: quia res sua nemini seruit *l. in re communi, ff. de seru. urb. præd. cum simil.***

alias non constituta seruitute non potest quis aquam per fundum alterius ducere: *ut l. 2. de seru. & aqua. facit per agrum. eod. titu. & si ducatur sine domini voluntate, poterit dominus fundi propria autoritate interdicare, & remouere: ut l. quem adm. §. 1. ff. ad l. Aquil. nisi quis acquisiuerit ius ducendi aquam per fundum alterius ex præscriptione vel consuetudine: ut dicam in 4. principali.* quia ius aquæ quod competit ex consuetudine est fortius quam illud quo competit ex pactis priuatorum: *ut eleganter not. Bal. in tit. de pace Constant. in 30. qu. super vers. saluo iure aqua l. ambrensis, & prædicta intellige in aqua quæ sic duceretur volente domino, vel habeat potestatem ducendi à domino: puta ab eo, in cuius loco oritur aqua, vel ab alio qui haberet potestatem concedendi: ut dicam in 5. principali, vel sibi ex præscriptione vel consuetudine acquisiuerit ius aquæ ducendæ, ut dicam in 4. questione principali, alias non posset aquam ducere. l. aquam. C. de seru. & aqua.*

² Secundo * principaliter quæro, quomodo cognoscatur, an ius ducendi aquam per fundū alienum sit seruitus realis, vel ius tantū personale? In hoc puto sic esse notabiliter distinguendū: aut quis habet ius ducendi aquā, ex vno fundo ad fundū suū: vel ex pacto vel testamento, aut alio modo: aut quis habet ius ducendi aquam non ad fundum suum: qui nullū habet ad quē velit aquam ducere. Primo casu subdistingue: aut tale ius non debet finire cum persona, & tranfit cum prædio, & dicitur seruitus realis: puta si quis habet ius ducendi aquā per fundū vicinū ad fundum suum causa ipsūm irrogādi: *ut l. pecoris cum l. sequi. ff. de seru. rust.*

P p præd.

prad. & l. cum fundo, coniueta l. constitui. §. si fundus. eod. titu. Aut tale ius ducendi aquam debet finiri cum persona: puta, concedo tibi, quod toto tempore vitæ tuæ tantum possis ducere aquam ex fundo meo ad fundum tuum causa ipsum irrigandi, & in hoc fuerunt opiniones inter gloss. priores. Nam Rog. tenet, quod hoc casu sit seruitus personalis: per text. in l. Mela §. fin. ibi seruit. est persona. D. de alim. & cib. lega. & l. si mihi eod. tempore, §. fin. D. de seruitutibus rusticorum pradiorum. & l. non solum, §. tale. D. li. le. & l. si binas ades, D. de usufruct. & hæc opinio videtur probari ratione: quia seruitus realis non personæ, sed prædio debetur. l. vnus ex sociis, D. de prædio & l. qui aliena, §. final. D. de negot. gest. sed si prædio deberetur non extingueretur cum persona: imo transiret ad heredem & emptorem: ut dist. leg. via constitui, §. si fundus. ergo debet dici personalis seruitus, non realis. Item quis seruitutes reales solent esse perpetuæ, ut l. forma, §. quanquam, de cens. & hæc opin. refertur per gloss. in d. l. Mela. §. si. & in l. si quis binas, & in l. pecoris. præalleg. & per Cyn. in rubr. C. de usufruct. Sed contrarium videtur, videlicet quod talis seruitus sit realis, & non personalis: ut habetur in gl. in d. §. fin. & in d. l. si quis binas, & hæc opinio probatur, in d. l. pecoris, in princ. Item quia seruitus quæ debetur ab vno prædio, dicitur esse prædialis, & realis, non personalis: ut l. si quis mihi eodem tempore, §. si. D. de seru. rust. prad.

Item * quod tres tantum personales seruitutes, videlicet usufruct. vsus, & habitatio. Et aliqui dicunt, quod est etiam ministerium seruorum: ut not. gl. in d. l. si quis binas: & dixi plene supr. in l. lib. vers. postquam visum est de serui-

rutibus mistis, sed istæ non sunt de illis: ergo debemus dicere: quia sunt seruitutes reales. Nec obstat. l. Mela. §. si. & l. non solum, §. tale, cum sim supra alleg. quæ videntur dicere talem seruitutem esse personalem: quia debet intelligi & exponi in seruitute personæ, hoc est prædialis, quæ finitur cum persona, quando hoc actum est: & sic dicimus personale, quantum ad hoc, ut in concepta persona respectu commodi finiatur, non sui. Nam postea etiam durat: ut d. l. si mihi, §. fin. & d. l. pecoris, cum l. sequen. facit obligat. onem fere. §. placent. ff. de act. & obl. & per hoc cessant rationes supr. pro parte negatiua adductæ, & pro ista opin. est casus, in l. 4. ff. de seru. & istam opin. Ioan. communiter sequuntur. Dd. in locis præalleg. Secundo casu princ. quando quis habet ius ducendi aquam non ad fundum suum, quia nullum habet cui possit seruitus deberi, an dicatur seruitus vel ius personale? & Rog. dixit, quod est seruitus personalis, si hoc velut relinquens vel constituens: per d. leg. Mela, §. final. & per l. Lucius, ff. de seru. rust. prad. & ita not. per gloss. in d. §. final. & in l. ut pomum. C. de seruit. & in l. pecoris, & ita tenebat Petro. ut refert Cyn. in rubr. C. de usufr. sed gloss. tenet secundum Iacob. & Azo, quod non sit seruitus personalis, sed potius quoddam ius personale, quod actione personali isto pacto debetur: ut d. l. ut pomum & in l. ut pecoris, & in leg. si quis binas. præalleg. & hanc opinio. sequuntur ibi communiter Dd. & hoc est utile scire, an sit seruitus, vel ius personale: quia si est seruitus, competit confessoria illi, cui debetur seruitus: ut l. 2. §. 1. ff. si seru. vend. & not. in l. si prius, ff. de not. ope. nunc Sed si esset ius personale, competere-

teret tantem actio personalis. Item si est seruitus, potest agi contra quemcunque possessorem fundi, *ut est casus in l. si quis diuturno, in fin. ff. si seru. vend.* Sed si non est seruitus, sed tantum ius personale, potest agi contra illum tantum, qui cessit illud ius, & non contra alium: *ut leg. Cuius. ff. de ali. & cib. leg. & l. fin. § fin. de contrah. empr. & habetur in final. ff. de nou. oper. nunc. & in leg. 3. § opus, ff. de alie. ind. mut. caus. fac. & hoc tenet Barto. in d. l. Mela, §. 1. quib. omnib. adde qua plenissime dixi li. precedenti in 1. part. in vers. quomodo cognoscatur quando sit seruitus realis & prædialis. ubi omnino vide.*

4 Sed * circa prædicta posset dubitari, quid si aliquis concessit mihi ius ducendi aquam ex fundo suo ad fundum meum, causa faciendi balneum tantum in fundo meo, in quo lauari possint panni, vel pro aliquo alio usu, qui non concernat fundum meum, an tunc erit seruitus realis vel personalis? Et videtur, quod non sit realis, sed solum ius personale: *per d. l. ut pomum. & per d. l. pecoris cum ibi nota. per gloss. & Dd.* Item quia seruitus realis dicitur illa, quæ sit propter necessitatem fundi cui debentis seruitutem: *ut l. ergo. ff. de seru. rust. præd. & not. per gloss. in l. 1. §. in prædiis, in vers. sunt hæc, in fin. eod. titu. & dicam in seq. quest. princ.* ergo ista non potest esse realis, quia non debetur pro necessitate fundi, sed pro persona tantum. Et propterea non videtur, quod sit etiam seruitus personalis, per ea quæ supra dicta sunt. Ego tamen puto, quod imo sit seruitus prædialis, & realis, quia prædio debetur, in quo est balneum vel lauacrum & pro hoc alleg. glo. in l. 1. in vers. cloacam, D. de seru. rust. præd. & gl. in d. l. pecoris, *ut collig. ex illo verbo, Maxime, & patet*

etiam hoc ex his quæ dicam in sequ.

Sed * quid si debetur mihi ius ducendi aquam ex fundo tuo ad fundum meum puta per fistulam causa seruiendi familiæ meæ, puta pro coquina, & pro equis, & aliis necessariis pro domo & familia mea, an erit tunc seruitus realis, an ius personale? & difficultas videtur in hoc consistere: quia aut diximus quod tale ius debebatur domui meæ, & erit ius tantum personale per supra dicta. Et videtur quod potius debeatur mihi, & sic sit ius personale, quia principaliter istud sit propter me & familiam meam: & non propter furtum, licet sit in fundo: & ideo videtur quod debemus attendere, quod principaliter sit: *ut l. si quis nec causam. D. si cert. per.* Ego credo quod potius sit seruitus realis, quia debetur fundo meo: & licet personæ commoditas quæratur, prædij tamen dicitur. Vnde ius prædij potius, quam personæ consideratur: *ut leg. qui aliena, §. fin. D. de neg. gest. & l. via const. §. si fund. D. de seru. rust. præd. & pro hoc vide gl. in l. 1. §. in præd. quæ incip. supradicta sunt nominata, D. de seru. rust. præd. & facit quod dixi in q. præced.*

Item quid si concedatur mihi ius aquæ ducendæ ad piscinam meam vel cisternam, aut puteum, an sit seruitus realis, an ius personale? & teneo quod sit seruitus realis: ex quo debetur ex fundo, quando piscaria, puteus, vel cisterna sunt pars fundi: *ut l. Iulianus, §. si cum duobus, cum l. sequ. D. de act. empr. & patet ex dictis supra.*

Sed tunc insurgit dubium, an ista seruitus realis sit rustica vel urbana. De quo dic, ut in proxima q. sequent.

Ultimo quid si debetur ius aquæ ducendæ ex fundo tuo ad hortum meum irrigandum, an sit seruitus realis: & dicendum sine dubio, quod sic:

P p 2 quia

quia debetur à fundo & propter necessitatem fundi dominantis, *ut probatur in l. ergo. D. de seru. rust. prad. & patet ex prædictis.*

- 9 Sed * dubium est, an talis seruitus sit rustica vel urbana. In quo sic breuiter concludas. Aut uterque est fundus rusticus & erit rustica seruitus: aut uterque urbanus, & erit urbana, *ut l. 1. D. communia prædiorum simil.* Aut vnus est fundus urbanus, & alius rusticus, & tunc indicatur rustica vel urbana, habito respectu ad fundum cui seruitus debetur, quia si ille est urbanus, dicetur urbana: si est rusticus, dicetur rustica, *ut not. gloss. no. in l. 1. in ver. arcam D. de seru. urb. prad. & ibi hoc tenent Dd. & Angel. in d. l. pecoris.* De quo vide plenissime in lib. superiori in 4 diuisione p^r seruitutis & diuersionem supra de seruitute proiciendi. in princ.

- 10 Quando * autem dicatur fundus rusticus vel urbanus, *vide in d. 4. princ. diuisionis seruitutis, versic. quæ autem dicantur urbana prædia & rustica, ubi omnino vide:* & non omittas, quia per ea quæ ibi dicuntur, declarantur supra scriptæ quæstiones: & ex prædictis colligi potest, quod ius aquæ ducendæ licet sit principaliter rustica seruitus: *ut dixi sup. in princ. in diffinitione huius seruitutis,* tamen etiam potest esse urbana, quando scilicet debetur fundo urbano, sicut dixi supra de seruitute protegendæ, & de seruitute oneris ferendæ, quæ possunt esse rustica & urbana: & dicam etiam infra de seruit. *ut licet alius in prin.*

- 11 Tertio * principaliter quæro, quid contineatur & veniat in seruit. aquæductus, & qui d non: Circa quod dicas primo, quod veniunt omnia quæ in diuisione seruitutis supra in princ. dicta sunt. Item venit aqua tunc, qua-

tenus est opus fundo dominantis, *ut l. ergo. in fin. D. de seru. rust. prad. & istud est regulariter omnium seruitutum realium, ut secundum indigentiam prædij dominantis constituentur, ut not. Barto. D. de verb. oblig. l. eadem. §. Cato. in 6. quæst. in princ. & l. stipulationes non diui. in 4. quæst. princ. per d. l. ergo. nec fundo ultra quam ei opus est seruitutes reales constitui possunt, ut not. gloss. in l. 1. §. in prædiis, in gloss. in final. D. de seru. rust. prad. & ideo si concessa est vni seruitus aquæductus per me, possum etiam postea alteri concedere aquæductum, si aqua satis facit utrique, *ut l. 2. §. aquæduct. ff. de seru. rust. prad. & l. Lucio. ff. de aqua quotid. & esti. & dicam in 6. q. pr.* Sed si est mihi concessa seruitus aquæductum pro fundo meo, non possum eam pro alieno fundo concedere, quia seruitus quæ debetur fundo meo, intelligitur secundum necessitatem fundi mei, & non alius, *ut d. l. ergo §. fina. & de hoc est casus in l. ex meo ff. de seru. rust. prad.**

Nec obstat * si dicatur, seruitus mihi concessa per alienum fundum, est mea: ergo de ea disponere possum, sicut volo: quia regula est, quod in re sua quilibet est moderator & arbiter, *l. in re mand. C. mand.* quia illa regula procedit quando quis disponit de eo, quod est suum: licet, at hoc habet certam formam: videlicet ut mihi debeatur pro necessitate fundi mei tantum à qua forma recedere non possum, *l. cum hi §. si prator. ff. de transact. cum similib.* & in hoc non habet locum regula *d. l. in re mea. secundum Bart. & Flor. in d. l. ex meo.* Et quod dixi, quod aquam debitam fundo meo non possum alteri fundo concedere, intellige antequam ingressa sit in fundum meum, cuius seruitus est constituta sed

sed postquam est ingressa possum ducere ad alias partes, & alteri concedere pro libito voluntatis, nisi nocitura sit ei fundo ex quo ducitur, *ut l. 1. §. illud ff. de aqua quot. & esti. & not. gl. in l. cum essent §. 1. in gl. si. quam omnino vide eod. tit.*

- 13 Item * in servitute aquæductus hoc continetur, ut omnibus partibus fundi dominantis acquiratur, *ut l. via constitui §. quacumque servit. ff. de serv. rust. præd.* & ideo dicitur esse tota in toto, & tota in qualibet eius parte, sicut anima dicitur esse tota in toto corpore, & tota in qualibet eius parte, *ut no. Bart. in l. stipulationes non divi. in 3. colu. ff. de verbo. oblig.* Et ex prædictis infert ad plures conclusiones. Prima est, quod si fundo meo debetur servitus aquæductus illud ius servitutis est totum in toto fundo meo, & totum in qualibet eius parte. Secunda conclusio est, quod licet illa aqua sit magis utilis vel necessaria uni parti dicti fundi mei quam alteri parti, non consideratur ista maior utilitas vel necessitas à qua est tota ista servitus in qualibet parte fundi ^d mei dominantis, *ut est text. in l. si partem fundi, ff. de serv. rust. præd. & ibi hoc not. per Dd. & vide quod dicam in sexta conclusione.* Tertia conclusio, si venditur certa pars fundi, cui debetur servitus aquæductus, illa servitus debetur etiam illi parti fundi alienari: & debetur in solidum pro indiviso, *ut d. l. si partem fundi.* Quarta conclusio est, quod commoditas seu usus dictæ aquæ debet dividi inter me & illum, cui vendidi partem fundi dominantis, *ut d. l. si partem*, non autem servitus dividitur: quia illa est individua, *ut not. gloss. ibi in l. 1. §. si ususfruct. ff. ad leg. Falcid. & l. via. ff. de serv. cum siml.* Quinta conclusio, quod

illa commoditas aquæ debet dividi pro mensura fundi dominantis, non respectu partium fundi utilitatis, vel bonitatis, & sic quantitativè non qualificativè, *ut est casus not. in d. l. si partem fundi, & ibi hoc not. per Dd.* Et quæ sit ratio decidendi, quare sit divisio secundum quantitatem agri, & non secundum bonitatem, dicit ibi Bartol. cogitabit, & Dd. aliter non declarant. Ego credo quod ratio sit illa: quia servitus est tota in toto, & tota in qualibet eius parte, *ut dixi*: & sic servitus inest fundo non respectivè ad bonitatem vel ad preciositatem fundi dominantis, sed pro quantitate: æqualiter ergo divisio aquæ servientis debet fieri, secundum quod ipsa servitus debetur.

Quia * talia sunt subiecta, qualia ¹⁴ prædicata demonstrant, *ut est gl. in c. dudum in fin. in vers. prohibemus extra, de deci. & sic e contra, talia sunt prædicata, qualia subiecta demonstrant, ut l. stipulatio ista §. hi qui. & ibi hoc nota. Petr. & Barto. ff. de verbo. oblig. & sic qualitates regulantur secundum subiectum.* Nec huic conclusioni obstat l. quicquid ff. de acquir. rer. domi. ubi habetur, quod inspicitur bonitas rei, quia ibi loquitur quando una res non potest duobus accedere, quia tunc accedit preciosiori. Sed quando potest accedere duobus, tunc non inspicitur preciositas vel bonitas, *ut d. l. si partem fundi. & hoc not. Dd.* Sexta conclusio est, quod divisio aquæ servientis debet fieri pro mensura quantitatis fundi, & non pro necessitate partis fundi: & ideo si debentur decem iugera aquæ uni fundo, qui sit decem iugerum: & dominus prædij dominantis vendit 5. iugera certa pro indiviso: licet alia quinque iugera indigeant magis aqua, quam vendita.

P p 3 tamen

tamen diuisio aquæ inter emptorem & venditorem debet fieri pro dimidia, *ut est casus not. in d. l. si partem fundi*, ibi, aut quæ maxime vsum eius aquæ desideret, *Digestis de seru. rust. prad.*

15 Et per illum * text. inferit ibi Bald. & Angel. & Lud. quod distributiones quotidianæ non debent fieri secundum corpora plus & minus indigentia pro suo victu, *ut habetur in c. cum accessissent, de constitut. de quo vide per Innocent. in c. cum M. Ferrariensis, eodem titulo*, qui dicit quod præstandæ sunt secundum consuetudinem: & ubi consuetudo non est, quia puta de nouo Ecclesia est ædificata, vel de nouo dantur distributiones quotidianæ: dicit, quod si distributiones sunt existentes de cellario, ad victum quotidianum sunt viriliter. S. d. illa quæ dantur pro indumentis, debent præstari secundum necessitatē personarum: & sic quando debentur alimenta ex contractu, vel vltima voluntate, & hoc sequitur Ang. *in d. l. si partem fundi*, quod bene not. maxime pro grauatis in testamento ad præstandum eleemosynam: quia debetur eleemosyna viriliter, & vestimenta secundum conditionem pauperum: & sic in vestimentis possunt executores vel hæredes plus dare vni pauperi, quam alteri. Sed in eleemosynis quæ concernunt victum quotidianum, sicut est panis, victus, & similia, non possunt plus dare vni quam alteri.

Item * not. pro scholaribus, qui stant in collegiis expensis collegij: quia rector non debet dare expensas quotidianas, nisi viriliter, dato quod vnus plus comedat quam alter: & hoc vidide facto Bononiæ in collegio Hispanorum, in quo erat vnus scholaris Polonus qui tantum solus comede-

bat, quantum quatuor alij. Septimam conclusionem infero ex prædictis: quia licet seruitus aquæductus, & quælibet alia realis debeatur pro necessitate fundi dominantis, *ut l. ergo §. si. præall. & supra dixi*, tamen est intelligenda & limitanda, ut habeat locum habito respectu ad tempus quo seruitus imponitur: sed postquam est imposta, & sic est tota in toto, & tota in qualibet eius parte: tunc dicitur esse æqualiter pro quantitate fundi: & ideo licet vna pars magis indigeat aqua, quam alia: tamen hoc non consideratur: imo aqua debet diuidi æqualiter pro qualitate iugerum, quod est not. Octaua conclusio est, quia licet Dominus prædij dominantis, cui seruitus aquæductus debebatur magis & frequentius illa aqua in vna parte dicti fundi vteretur, quam in alia: imo & si communiter vteretur in vna parte, si tantum vendidit illam partem fundi, in qua minus & raro utebatur dicta aqua, diuisio commoditatis seu vsum dictæ aquæ debet fieri pro mensura agri, & pro parte vendita debetur emptori, *ut est casus not. in d. l. si partem fundi*. quod perpetuo tene mentis. Nec obstat huic conclusioni illa regula, quæ dicit, quod vsum patrisfam. est attendendus, *l. Seia §. Tyranne. ff. de fund. instruet. vel instrument. leg. & l. si seruus plurium, §. fin. de leg. 1.* quia illa regula procedit in his quæ sunt diuidua, vel quæ respiciunt personam, sed istæ seruittutes aquæductus iudicantur potius ius quoddam reale competes prædio magis quam personæ, *ut l. si mihi eodem tempore §. fin. ff. de seru. rust. prad. & l. qui alieva, §. fin. ff. de neg. gest.* Item ista seruitus est indiuidua, & respicit totam partem fundi, *ut dicit gloss.* ergo licet paterfamil. Dominus prædij domi

dominantis sit usus commoditate aquæ pro parte, tamen hoc non respicit usum patrisfamilias. ad hoc ut censetur seruitutem amissam: quia hoc non potest esse: ut dixi, ut est si promittatur, vel alias constituitur. Nona conclusio, si seruitus aquæ duct. in fundo vnius dominantis in vna parte dicti fundi aqua non est necessaria vel utilis: tunc seruitus non dicitur ei parti fundi deberi, per l. ergo, §. si ff. de seru. rust. præd. & ita tenet Bart. Flor. & Dd. in dict. l. si partem fundi. eod. tit. quod not. Ex quo sequitur decima & vltima conclusio, quod in casu, si dominus prædij dominantis vendit vni illam partem fundi, cui aqua non est necessaria, vel utilis: ad emptorem, vel eius heredem, non transit seruitus vel commoditas illius aquæ ductus, vel si aliam partem vendidit, cui aqua est utilis vel necessaria, tunc tota seruitus aquæ ductus sequitur partem venditam, & nihil debetur parti retentæ per vindictorem, per d. l. si partem fundi, quæ omnia bene not. quia sunt quotidiana & vtilia.

17 Sed quid si à principio seruitutis constitutæ fundus dominans indigebat aqua, & nunc ex aliqua causa non indigeat, an desinat seruitus in perpetuum competere? & puto sic esse dicendum. Aut desinit indigere, ita quod amplius ea aqua ad usum concessum vti non possit: & tunc desinit competere dicta seruitus, quia cessat fundamentum ipsius seruitutis, ut d. l. ergo §. fin. Aut desinit competere ad tempus, & tunc teneo, quod seruitus hæc non pereat: licet aqua ad alium usum vti non possit dominus prædij dominantis: per ea quæ dicta sunt supramaxime in princip. facit quod habetur in l. vnus ex sociis, §. fin. cum l. seq. ff. de seru. rust. præd.

Item * quod si debetur seruitus aquæ duct. fun. meo qui est 10. iugerum, & postea auctus est fundus meus, an propter hoc crescat seruitus aquæ duct. dicas quod non, ut est casus in l. non modus, C. de seru. de quo dic, ut ibi per gloss. & Doct.

Item * habens seruitutem aquæ ductus, an possit facere riuum in fundo seruiantis, per quem aquam ducat ad fundum dominantem? Si vult facere de lapidibus vinis etiam supra terram, non potest, ut l. si prius, §. placuit, ff. de aqua plu. arcen. & dixi supra in diffinitione huius seruitutis.

Sed nunquid * possit cauare riuum simpliciter: Dic ut dicā infr. in 9 q. pr.

Sed posito * quod possit ficere riuum vel de iure vel ex permissione, an dominus prædij dominantis poterit illum riuum purgare & reficere? Dicas quod sic, ut l. refectiois, §. i. ff. communia præd. & l. i. §. penult. ff. de riuis, & vide quæ dixi in precedenti lib. in tit. de refectioe.

Item * ille qui habet ius ducendi aquam per fundum alterius, potest per quamcunque partem fundi seruiantis aquam ducere ab initio: sed postquam incepit ducere per vnam partem, non potest postea variando per aliam partem ducere, ut l. si & ibi Bart. ff. de aqua quot. & est de quo vide in l. si cui ff. de seru. & in l. si via, ff. de seru. rust. præd. vbi etiam ponitur, cuius est electio loci: an domini concedentis seruitutem, vel eius heredis: an vero eius cui seruitus est constituta, de quo dic ut plene dixi, in l. c. præced. in tit. de ser. itin. versic. nunquid habens seruitutem itineris. Item si is qui duo prædia habebat, in vnius venditione aquam quæ in fundo vendito nascebatur, & circa eam aquam late decem pedes exceperat, videtur circa tam

eam aquam late decem pedes iter duntaxat excepsisse, ut casus not. in l. qui duo prædia. Digestus de seruit. rustic. præd.

23 Item * in concessione seruitutis aquæduct. semper subintelligitur sine damno alterius, ut l. Imperatores, ff. de seruitut. rustic. præd. & probatur in l. 2. §. si quis à p. incipe, ff. ne quid in loco public. & in l. nec anus, Cod. de eman. lib. De quo dic ut plene dixi supra in loc. præcedenti. Et propterea in concessione aquæductus intelliguntur semper reseruata iura, & commoditates eius cui primo facta est concessio, ut l. in concedendo, ff. de aqua plu. arcend. & l. Lucio, ff. de aquæ quotidian. & asti. Quia priuilegia vni concessa alteri dari non debent, ut l. decurionibus, Cod. de silentiariis, lib. 11. Et quia si princeps concessit pluribus beneficium, qui prior est tempore, potior est in iure, argument. d. l. in concedendo, & l. hoc iure, §. 1. ff. de aqua quotid. & asti. & c. 1. qui success. tene. in vsib. feud. & ideo dixit Bald. in tit. de pace Constant. in 33. colum. in concessionibus de aquis publ. semper videntur reseruata iura commoditatis eius cui primo facta est concessio: imo dico plus, etiam in concessione aquæductus, si diceretur non obstante concessione alteri facta: quia intelligeretur de inualida: & pro hoc allego singulare dictum Compo. in c. causam qua in fi. extra, de præscrip. quod sequitur ibi Ant. de Butr. & Dd. vbi dicunt, quod si Papa contulit alicui beneficium, non obstante collatione alteri facta: intelligitur de inualida, ne alteri præiudicetur. Item si datur alicui beneficium cum clausula ut præferatur alius: quia intelligitur nisi eis fuerit ius quæsitum, quod perpetuo teneant. Et vide quæ dicam in 7. quæst.

princip. vbi ponam per quem locum possit aqua duci, & vide etiam ibi in 8. quæst. princ. vbi diceretur an mutato alueo possit competere seruitus aquæduct.

Quarto * principaliter quæro, quo modo & qualiter acquiratur seruitus aquæductus, & dic pluribus modis. Primo pactionibus & stipulationibus: quia sic acquiri possunt etiam aliæ seruitutes, ut Institut. de seruit. §. si quis velit, & l. in summa in prin. in ver. lex secundum expositionem gloss. qua exponit pactum, ff. de aqua plu. arcend. & l. 1. §. denique, ibi, si tamen lex eodem. Item acquiritur testamento, vel codicillis, vel qualibet alia vltima voluntate, ut l. usufructus in princ. ff. de usufruct. & Institut. de usufruct. §. 1. Item per sententiam, argument. d. l. usufruct. constituitur. Item præscriptione, ut l. 2. Cod. de seruit. & aqua, & ibi hoc plene not. per gloss. & Dd. & hoc procedit siue aqua sit priuata, ut ibi, siue publica. Sed primo casu quantum tempus requiratur, vide ibi notanter per gloss. & Dd. in l. seruitutes, la grande, ff. de seruitut. tit. generali, & per textum gloss. & Doct. in l. 1. §. fina. ff. de aqua plu. arcend. & dixi plene supra in 1. lib. in 8. quæst. princ. vbi omnino vide de hoc. In casu vero secundo, quando aqua ducitur de public. dic quod requiritur tantum tempus, cuius initij memoria non existat in contrarium, ut l. vsum aqua, Codice de aquæduct. lib. 11. & ibi hoc notat Bartol. in l. diligenter eod. tit. & adde quod statim dicam, versic. sed nunc quid aqua. Item acquiritur g. consuetudine, ut l. 1. §. denique, & ibi, loci vetustas, eodem tit. & argument. l. 1. cum ibi not. Cod. quæ sit longa consuetud. & c. fina. extra. de consuetud. vbi etiam not. per gloss. & Doct. an talis consuetudo debeat esse præscripta: de quo dic

dic ut ibi. Item quod ius aquæ competit ex pactionibus priuatorum, ut not. Bal. in tit. de Pace Constan. in 34. colum. & dicit quod in aliquibus molendinis pascuis, & fontibus, & in ipsorum commoditatibus, & incommoditatibus aquarum standum est antiquitati: per illum text. Item dixit. idem in c. 1. in §. si quis de manso. in 5. col. titu. de contr. inuestit. in vñb. seu. quod in aquarum ductu non inspicimus principium aquæ unde decurrit: sed alucos, & meatus, unde transit in verustissimum aquarum cursum: & secundum qualitatem de vsu aquæ iudicare debemus quod nota.

26 Sed nunquid aqua per se ipsam fluens * possit inducere præscriptionem vel consuetudinem? Dic quod non, quia non est res animata: per rem inanimatam nihil nobis acquiritur. Oportet enim in præscriptionibus aliquem vsum intercessisse: quo principio sufficit aquam per se fluere, ff. quemad. seruitutes amit. l. qui partem, & l. qui fundum, eod. tit. in consuetudine etiam sufficit, quod habuerit initium à multis ventibus, nam postea perficitur solo cursu temporis. ut l. verditor. §. si constat. ff. communia præd. & ita tenet Bald. in c. 1. si quis de manso. in 6. col. in fin. in tit. de contro. in vestit. quod perpetuo tene menti. Item l. communi vel statuo, seu l. municipali acquiri potest seruitus aquæduct. ut l. in summa in princ. in versic. 1. ff. de aqua plu. arcend. & l. 2. in princip. in versic. 1. corinncta gloss. secundum primam expositionem dū dicit lege scilicet municipali, ff. ne quid in loco pub. & arg. l. 3. §. plane ibi, si non lex municipalis. ff. quod vi aut clam. & l. 1. §. denique ff. de aqua plu. arcen. Item natura agri seruanda est, ut sepe inferior superio-

ri seruiat. Hoc enim incommodum naturaliter pati debet ager inferior à superiore quod compensare debet cum alio comodo. Sicut enim omnis pinguedo terræ ad eum decurrit: ita etiam aquæ incommodum defluet, ut est text. in §. denique, quem not. quia aquæ naturaliter dicuntur descendere ad inferiora. Et ideo illi qui habent agros in parte superiori, non tenentur retinere aquam in suo, sed possunt eam retinere inferiores, qui coguntur illam recipere, & ista appellatur quasi seruitus: ut dicit text. in d. l. 1. §. si cum l. seq. de aqua plu. arcen. & hoc tenet Bart. in l. quominus, in 2. q. princ. ff. de flum. qui dicit, quod hoc debet esse verum in ciuitatibus Italiæ quæ sibi de consuetudine præscripserunt merum imperium, & portus, & flumina, & similia. Sed de iure communi prædicta sunt principis: ut in c. 1. quæ sint rega. in vñ. feud. & sic non possunt concedi à lege municipali. & adde quæ dixi supra de seruitute via in 10. questione. Item ex rescripto principis, vel senatus acquiritur, l. quod principis ff. de aqua plu. arcen. & l. permittitur. ff. de aqua quot. & ali. not. Bart. in d. l. quominus in 2. quest. principali. Sed pone questionem quam habui de facto veronæ.

Oritur * aqua incerto fundo superiore, & descendit ad partes inferiores per quendam alueum: quando veniunt aquæ pluuiæ, crescit aqua: adeo quod in alueo contineri non potest: tunc ille qui est in parte superiori cogatur eleuare ripas ita quod discurrat per alueum vsque ad vltimas partes: puta flumen vel mare, an vero possit dimittere quod aqua discurrat supra ripas? Dicitur quod sic: nisi noceat habentibus agros inferiori-

Qq.

res.

res iuxta ripam eleuandam : Ego dico quod cogi non potest per inferiorem, sed inferior bene poterit munire & eleuare suis expensis : *ut est casus in d. l. 1. §. fin.* Et hoc intellige, quando pacto, vel vetustate ira debet duci aqua per dictum alueum vel locum, *ut glo. not. ibi in ver. munire*, alias secus. Item hoc intellige, quando per alueum aqua discurrere potest sine damno superioris. Secus si fieret damnum superiori : quia aqua inundaret agros superiores. Exemplum, si à lateribus alvei discurrunt aquæ in partibus superioribus : nam hoc casu ripæ non possunt eleuari : quia si alueus est inuentus ad ducendam aquam ad partes inferiores non debet aliquid fieri in eo propter quod aqua retineatur ad partes superiores : quia istud est contra naturam agri, quæ est ut aqua descendat, & inferior ipsam recipiat : *ut dicto §. denique*, quod perpetuo tene menti : quia sæpe de facto contingit & adde quod dixi inferius.

27 Quinto * principaliter queritur, quis possit concedere, & habere totam seruitutem aquæductus, & quis possit cogi ad aquam ducendam ? Circa quod sic dicas aut quis vult concedere aquæductum ex flumine priuato suo aut ex flumine priuato alterius aut ex flumine publico. Primo casu, quando flumen est suum proprium, potest regulariter ex eo concedere aquæductum. *l. Lucio. de aq. quor. & asti. & l. in concedendo, ff. de aqua plu. arcend. & l. aquam. C. de seru. & aqua. & l. ex meo, ff. de seru. rusticorum prad. & l. via constitui. §. si lacus eodem tit.* & est ratio quia quilibet in re sua est moderator, & arbiter *l. in re mand. C. m. d.*

28 Et flumen potest dici priuatum esse aliquibus tribus modis. Primo ratione

originis ipsius fluminis : puta quia habet ortum in fundo suo, *ut d. l. aqua & l. ex meo cum aliis ibi allegat. & l. si quis diuturno, ff. si seru. vendicet. & l. praeser. C. de seru. & aqua.* Secundo ex principis concessione. *arg. l. 2. in princ. ff. ne quid in loco publ.* Tertio ex consuetudine vel præscriptione, *arg. d. l. 1. §. denique. & §. fina. cum l. seq. ff. de aqu. plu. arcend. & l. 2. cum ibi not. C. de seru. & aqua & dixi in q. preced.* Secundo casu quando flumen est priuatum alterius tunc regulariter quis non potest concedere aquæductum ex illo flumine, nisi qui est dominus illius fluminis, vel eius voluntate : *ut l. 2. & l. aquam, C. de seru. & aqua.* & in his casibus si flumen priuatum est perenne, potest esse seruitus aquæductus. Sed quando flumen non est perenne, ista constitutio seruitutis de rigore non tenet : sed de equitate si c. *ut l. 2. ibi hoc notat. Bartol. Angel. & Doll. ff. communia pradior.* Posset etiam in his duobus princeps, vel statutum disponere pro publica utilitate, quod vicini possint illā aquā h ducere ad agros suos irrigandos, vel ad alios vsus *provi not. in l. final. C. si contra ius vel util. publ. & in c. quæ in ecclesiarum. extr. de constit.* Tertio casu, quando flumen est publicum, puta quando est perenne, *ut l. 1. §. fluminum. ff. ne quid in loco public.* quod potest esse tribus modis. Vno modo flumen nauigabile, ut est Padus, Athesis, & Brenta : alio modo dicitur flumen publicum, quod non est nauigabile, sed trahitur ex flumine nauigabili, *ut l. 1. §. non autem. cum ibi not. ff. ne quid in loco publ. & dicitur per Bartol. in l. quominus in pr. in 2. & 3. opposit. & in 2. q. ff. de flum.* Et in istis duobus casibus queritur aquæductus dupliciter scilicet ex concessione principis,

principis, cuius sunt omnia talia flumina, vel ex concessione ciuitatis: quæ habet metum imperium, vt dixi in q. præced. Secundo, per tantum tempus, cuius initij memoria non existat, vt l. hoc iure, §. ductus aqua, ff. de aq. quot. & asti. & habetur per gloss. in l. Imperatores, ff. de seru. rust. præd. non autem per priuatum concedi potest, vt l. 2. ff. communia prædi. & adde quod dixi in præced. question. princip. Tertio modo dicitur flumen publicum, quando non est nauigabile, nec facit aliud nauigabile, puta si est quidam alueus patuus, vel fons: & tunc acquiritur etiam sine concessione alicuius, scilicet per suam occupationem, sicut cætera quæ sunt in nullius bonis: & qui primo occupat, præfertur omnibus, in d. l. quominus, & ibi per Bartol. in 3. qu. princip. & l. si mihi eodem tempore, §. si fundo, & l. Imperatoris, D. de seru. rustic. præd. dummodo per istum aquæductum non fiat iniuria seu damnum vicinis circumcolentibus, vt habetur in d. l. Imperatores, & in l. 2. §. sunt autem qui putant, ff. ne quid in flumin. public. & adde quod dixi, in fin. in præced. ad fin. & adde etiam quæ dixi in lib. præced. in 3. quæst. princip. in versiculo item imperator seu princeps, vsque ad fin. illius. Item ille potest habere seruitutem aquæduct. qui habet fundum ad quem ducitur: puta causa ipsum irrigandi: alias secus, vt l. 1. ff. commun. prædio. cum simil. supra in princip. in diffinitione huius seruitutis. Item ille qui emit vel aliter acquisiuit prædium, cui seruitus aquæductus debebatur, potest & debet seruitutem habere: quia seruitus debita prædio acquisito transit cum prædio, vt l. si aquæductus, ff. de contrahen. empt. & l. si partem, in princ. ff. de seru. rustic. præd. Secus si prius seruitus prædio

non debebatur, quia vendito fundo, vel aliter alienato, non debetur seruitus aquæduct. vel alia seruitus, nisi dictum sit, vt in l. vendendo in princ. & ibi hoc not. gloss. ff. de contrahen. empt. & ita etiam tenet Bartol. in l. via constitui §. quacumq. ff. de seru. rust. præd. Item quis potest habere seruitutem aquæduct. in omnibus casibus, in quibus potest eam acquirere. De quibus vide in q. præced. etiam in quibus potest seruitus aquæductus concedi, vt dicam in 7. quæst. princ. Item regulariter quis non potest cogi ad aquam ducendam, maxime iure seruitutis: quia natura seruitutis non est vt quis aliquid faciat, sed aliquid patiat, vel non faciat, vt l. quoties, la prima §. fin. D. de seru. & adde quod dixi supra in 3. q. princ. post princ. & quæ plenissime dicta sunt in præced. lib. in 3. q. princ. & quod dicam in seq. q. vers. sed quid si in cui primo concessi etiam.

Quarto sexto * principaliter, cui vel 29 quibus possit seruitus aquæductus concedi? Et dic, quod potest concedi pluribus, & per eundem locum, vt eisdem diebus vel horis ducatur, si omnibus sufficiens est: vt l. 2. §. si aquæduct. ff. de seru. rust. præd. & l. Lucio, D. de aq. quotid. & asti.

Sed * si concessi primo vni i, an 30 possim postea alteri concedere? Distin- gue breuiter sic: Aut ille cui primo concessi, consentit, & possum, l. in concedendo, D. de aqua plu. arc. & not. gloss. in l. Lucio, D. de aq. quot. & asti. facit l. aquam, Cod. de seru. Aut non consentit: & tunc aut per istam concessio- nem secundam ei nocet: puta quia aqua non est sufficiens vtrique & pro eodem tempore conceditur, & tunc non potest, vt d. l. in concedendo, & per l. quem locum, ff. de seru. rustic. præ. & d. l. aquam. Aut per istam secundam

Q 9 2 concessio

concessionem non nocet primo, cui est facta concessio: puta quia aqua est sufficiens utrique, vel diuersis temporibus conceditur, & tunc potest, *ut d. l. 2. §. si aqueduct. & d. l. Lucio, & ibi gloss. not. etiam gloss. in d. l. aquam.* Et ita fuit determinatum Bononiæ, ubi communitas concesserat aquam, & fratres Minores, quibus secundo commune concessit, nolebant: & fuit iudicatum quod valeret secunda concessio, quia non derogabat priori, ex quo aqua utrique sufficiebat, vel sufficere poterat per prædicta. Sed quid si conceditur pluribus simul vel separatim vel simpliciter seruitus aqueduct. ita quod valeat, quia omnibus sufficit, & non conueniunt, quemadmodum vrantur? Dic quod utile iudicium communi diuidendo eis datur, ut scilicet aqua vel mensura vel temporibus diuidatur: *ut d. l. Lucio cum gloss.*

31 Sed quid * si tu cui primo concessi seruitutem aqueductus, vis postea alteri concedere, an possit? Et in hoc considera quatuor casus. Primus est, si vis concedere, ut ille extrahat de fundo primi concedentis, & non potes: *ut l. ex meo D. de seru. rust. prad.* Secundus casus si vis concedere, ut extrahat de fundo meo, per quem aqua ducitur canali, per quod perueniat ad fundum tuum: & idem, quia illa seruitus aqueduct. est tibi concessa pro necessitate fundi tui, & non alterius: *ut l. ergo D. de seru. rust. prad.* nec potes illam aquam tuam concedere alteri: quia non est tua antequam ingrediatur fundum tuum: *ut l. 1. §. illud D. de aqu. quotid. & asti.* Tertius casus, si vis alteri concedere, postquam in fundum tuum aqua ingressa est, & potes: qui effecta est tua, nisi nocitura sit meo fundo, ex quo seruitus inducitur, *ut*

dict. §. illud, & not. gloss. in dict. leg. ex meo, & dixi supra in 3. quaest. princ. circa princ. Quartus & ultimus casus est, si aqua exiisset de fundo tuo: & tu regulariter non posses alteri concedere dictam aquam: quia eadem ratione quam primum aqua ingressa est alium fundum vicini, est effecta sua: *ut d. §. illud, ergo de ea tu non potes disponere.* Sed ista regula fallit, quando illa seruitus imponeretur per te, antequam perueniret ad locum inferiorem de ipsius voluntate: *per l. aquam, Cod. de seru. & aqu.* Exemplum: Aqua dum exiuit de fundo tuo, potest discurrete per diuersa loca ad fundos vicinorum, & est in potestate tua, per quam partem facias exire aquam: nam potes cum vno vicino inferiori, si aqua est utilis, conuenire de dimittendo d. aquam ad fundum suum, cum hoc, quod postquam irrigauerit fundum, teneatur mittere ad alium certum fundum inferiorem: & isto modo potero imponere seruit. aqueduct. postquam exiuerit de fundo tuo, *ut dict. l. aquam, ubi hoc probatur, Cod. de seru. & aqu.* Et prædicta omnia intellige, quando ille cui conceditur seruitus aqueduct. habet fundum, ad quem aqua duci debet, alias secus: *ut l. 1. D. com. prad. & dixi in q. præced. ante fin.*

Quæro septimo * principaliter, 32 quomodo, & qualiter, & quando, & per quem locum constitui vel acquiri possit seruitus aqueduct. Et dic, quod acquiri potest his modis, de quibus supra in 3. quaest. princ. facit l. via, D. de seru. Item seruitus aqueduct. olim non nisi ex capite vel fonte constitui poterat, sed hoc hodie ex quocunque loco constitui potest, *ut l. seruitus aqueduct. ff. de seru. rust. prad. & caput aquæ seu fluminis dicitur, vnde aqua nascitur: ut l. 1. §. hoc interdicitur, D. de aqu. quo.*

est, & not. gloss. in d. l. seruitus aqua, & not. principaliter per Bar. in tract. de insulas in 9. colum. & plenius per Bald. in l. 1. in 9. col. vers. item not. quod agam. D. de rer. diuis. Item seruitus aquæ inuentæ & inueniendæ constitui potest, l. Labeo, D. de seru. rust. præd. de quo dic. ut dixi supra in 1. quæst. princip. Item potest constitui seruitus aquæduct. per interualla temporis, puta certis diebus vel horis, §. modum, l. 3. D. de seru. & l. 1. §. si aquæductus, D. de seru. rust. præd. & si sic constituta, & l. si is cui in princ. D. quemad. seru. amitt. & l. si diurnarum, & l. cum constet, in princip. D. de aq. quot. & astin.

k Item potest constitui seruitus, ut aqua diuidiatur k per mensuras, puta per uncias & digitos: ut d. l. cum constet, in princ. & l. pen. D. de seru. rust. præd. & not. quod tantum significat dicere: concedo tibi vnum digitum aquæ: quantum, do tibi licentiam ut ducas aquam per vnum digitum & cum vacuum: nam per trostra animalium imaginaria puta ferrea, vel ænea, & per digitos solemus aquam ducere, secundum Ang. in d. l. pen.

33 Digitus autem * dicitur secundum Isidor. minima pars agrestium mensurarum: & uncia quæ continet tres digitos: ut dixi in l. 3. in princip. in 10. q. ff. de verb. sign. ubi posui de ponderibus & mensuris. Item ex loco domini proprietarij vel eius voluntate constitui potest seruitus aquæduct. ut l. aquam, Cod. de seru. & ex fundo liuelario, seu emphyteutico, & feudatario: ut l. & provinciali, C. de seru. & aq. & l. 3. ff. de seru. & dixi in præced. lib. in 3. qu. princ. in qua posui quæ sint illæ personæ quæ possint seruit. constituere. Item per quem locum viam alij concedo per fundum, alij aquæductum concedere non possum, & co-

dem modo si alij aquæductum concedero, alij iter per eandem vendere vel concedere non potero, ut l. per quem locum, ff. de seru. rust. præd. Facit l. in concedendo, ff. de aqua plu. arcend. Item publico loco interueniente, vel via publica aquæductus concedi non potest, sed à principe impetrari debet, ut per viam ducere sine incommodo publicè, ut l. seruitutes, §. publi. ff. de seru. & non potest duci per locum publ. si damnum faciat etiam priuato, ut l. si per publ. ff. ne quid. in loc. publ. & l. 2. §. si quis in suo Digestis eodem tit.

Item * quid si non exprimitur, per 34 quam partem fundi seruientis possis aquam ducere? dic quod poteris per quamlibet partem, sed semel electa via, non poteris variare, ut l. si cui, cum gloss. ff. de seru. & l. fin. D. de aq. quot. & astin. In contrarium tamen videtur, quod imò à principio electio sit domini seruientis, ut l. si via, ff. de seru. rust. præd. de quo dic. ut plenissime dixi sup. de seru. in vers. quero, nunquid habens seruitutem itineris, & adde, quia aqua non debet diuertere à solito cursu suo: & si diuerterit, debet in pristinum statum reduci, l. 2. Cod. ad le. Aquil. & l. 1. §. si. D. de fun. & l. 1. §. si quis nouum, D. de rin. & dixi in tit. de aquæduct. vide quæ dicta sunt in seq. q. princ.

Item * quid si debetur seruitus aquæduct. ex flumine, & flumen mutauit alueum: dic quod si mutauit, quia paulatim non recessit: & tunc licet alueus derelictus efficiatur domini prædij: dominantis propter vicinitatem: tamen perditur seruitus aquæduct. quia ea loco, ubi nunc est flumen seruitus imposita non est: ut l. hoc in re, §. si aquam, D. de aq. quot. & astin. Idem si flumen cæpit circumfluere mutato alueo,

quia ex quo medius locus non seruit
est interrupta seruitus, *ut est casus
infra. in fin.* Sed si flumen paulatim
accessit fundo tuo: subsequi potest,
quod locus totus fluminis ductioni
seruiat: *ut d. §. si aquam. versic. sed si
alluione.* & intellige quod si flumen
addidit aliquid de terra fundo tuo, &
sic paulatim recessit flumen à præ-
dio tuo: quia refert si subito recessit, an
paulatim mutat alueum; *arg. l. ergo.
§. alluio. D. de acq. rer. dom. secun-
dum gl. que ita not. in d. §. si aquam.
in ver. accesserit. & Bart. posuit in leg.
quominus. in 16. q. ff. de flum. & licet iste
intellectus in se sit verus: tamen
aliter intelligi posset ille text. in ver.
sed in alluione. nam ille text. non vi-
detur pati prædictum intellectum gl.
videl. dum dicit, accesserit, ut sub-
audiatur aliquid de terra: quia dum di-
xit in verbo præcedenti flumen reces-
serit & postea subdit, si accesserit fun-
do tuo, intelligitur scil. flumen, de quo
prædixerat, & non aliquid de terra,
& est sensus, quod si flumen accesserit,
id est, appropinquauerit fundo
tuo, subsequi potest, scil. inducendo
aquam ad fundum tuum ex dicto flu-
mine: quia locus totus fluius est, id
est, in quo nunc est flumen, seruit du-
ctioni, id est, seruire intelligitur, ex
quo est in loco, in quo seruitus debe-
batur. Iste tamen intellectus non vide-
tur conuenire verbo, alluione, posito
in littera, nisi referas ipsum ad alium
vicinum. Ex his tamen not. pro in-
telligentia huius materiæ, quæ non
reperitur bene declarata per Dd. 8. ca-
sus principales. Primus est, quando
ex flumine publico, quod est propin-
quum & coniunctum fundo meo, ha-
beo ius aquæ ducendæ: & flumen to-
tum vno impetu recedit de alueo meo,
& à prædio meo, nullo loco in medio*

relicto, nisi alueo antiquo: quia in
medio inter flumen & fundum meum,
cui seruitus debetur, est solum al-
ueus antiquus fluminis, & hoc casu
videbatur, quod adhuc daret seruitus
mea: quia alueus antiquus efficitur
meus iure vicinitatis, *ut instit. de rer.
diuis. §. insula. ver. quod si naturali al-
ueo.* & sic non est locus medius, qui
impediat seruitutem. Tamen contra-
rium est verum, videl. quod imo ser-
uitus impediatur: quia ex quo flumen
totum vno impetu recessit, & no-
uum alueum facit: non reputatur esse
illud idem flumen, cui seruitus est
imposita, sed aliud, & iste est proprie-
casus in d. l. hoc iure. §. si aquam, in 1.
respon. secundum intellectum gl. ibi,
& hoc etiam vult Bart. in d. leg. quomi-
nus in 16. quest.

Vbi vult, quod si flumen mutauit
alueum vno impetu, perditur ius aquæ: 36
& tunc videtur aliud flumen. Secun-
dus casus est, quando flumen vno im-
petu recedit à fundo meo, & relinquit
inter fundum meum, & flumen, nedum
alueum antiquum, sed etiam fundum
alienum, & tunc sine dubio non pos-
sum aquam ducere ex flumine nouo
ad fundum meum, duplici ratione. Pri-
ma, quia est nouum flumen, cui serui-
tus non fuit imposita: *ut dixi in præ-
ced. casu.* Secunda, quia locus, qui est in
medio alienus, non mihi seruit, prop-
terea. seruitutem aquæ ductus impe-
dit, *l. qui sella. §. fin. ff. de seru. rust. præd.
& leg. in tradendis. §. 1. commun.
præd. & isto modo debet intelligi d.
§. si aquam, in 1. & 2. responso.* Ter-
tius casus est quando in medio repe-
ritur fundus meus proprius: & tunc
est dicendum, quod seruitus, non
ex eo, quod locus medius im-
pediat: sed ex eo, quia est nouum flu-
men, cui seruitus non fuit imposita,
vñ

ut dixi 1. & 2. casu. Quartus casus est, quando flumen, quod erat propinquum fundo meo ad quem aquam ducere poteram, decessit à prædio meo paulatim, ita quod per alluuiationem relinquit terram fundo meo inter eundem fundum meum & flumen: & tunc seruitus non impeditur, quia tota dicta terra addita fundo meo seruire potest ductioni aquæ: quia est mea, & idem flumen reputatur sicut prius, licet recesserit de alueo suo, ex quo paulatim recessit, argum. l. ergo. §. alluuiatio. D. de acqu. rer. dom. & Instit. de rer. diuis. §. præterea per alluuiationem. & iste est casus in d. §. si aquam, in 2. responso, secundum gloss. ibi. Quintus casus est contra, quando flumen, quod prius distabat à fundo meo, nunc accessit fundo meo per alluuiationem, ita quod ei nunc coniunctum mediante alluuiatione versus fundum vicini relicta: quia recessit flumen à fundo vicini per alluuiationem: & tunc idem quod in casu præcedenti: quia non mutatur nec interruptitur seruitus, quoniam reputatur esse idem flumen, nec est locus medius qui seruitutem impedit: & iste est casus in d. 2. responso, secundum alium intellectum, quem supr. dedi. Sextus casus est, quando flumen quod distabat à fundo meo, ex quo habebam ius aquæ ducendæ per medium fundi vicini ipso vicino consentiente recessit vno imperu, & coniunctum est cum prædio meo. Et in hoc videtur dicendum, quod ius aquæ ducendæ non perdat, quia si loco medio existente ducere poteram, multo magis ubi locus nullus est medius, tamen contrarium est verius, quia nunc aliud flumen esse reputatur, ut dictum est in 1. & 2. casu. Septimus casus est, quando flumen quod erat fundo meo coniunctum,

circumfluere cepit mutato alueo, id est, per diuersas partes fluere cepit aliquo relicto loco in medio inter vnum brachium fluminis & aliud: & tunc impeditur seruitus aquæductus: quia ex quo locus medius non seruit, interrupti dicitur seruitus, ut est casus in d. §. si aquam, in 3. responso. Subest etiam alia ratio impeditiua: quia mutato in toto alueo vnicuique imperu, dicitur esse aliud flumen, propter prædicta. Octauus & vltimus casus est, quando flumen circumfluere cepit, & locus medius non impedit seruitutem: quia dominus mihi consentit, vel est meus, & in hoc puto sic esse dicendum: Aut flumen recessit in totum de alueo antiquo, & cepit circumfluere: & tunc licet cesset vna ratio impeditiua, scilicet loci medij, tamen subest alia: quia non est amplius primum flumen, & ideo non durat ius ducendi aquam, secundum ea quæ dixi supra in tribus primis casibus. Aut flumen non recessit in totum ex alueo antiquo, ita quod dici possit primum flumen durare, & tunc aut prædium meum est proximum veteri alueo, vel vni brachio fluminis: & tunc pro ea parte illius brachij debetur mihi seruitus: quia vtræque ratio impeditiua cessat, scilicet de loco medio, & de nouo flumine. Sed in alio brachio fluminis, cui prædium meum non est proximum, sed fundus alterius: & tunc aut ille non consentit, & in illo seruitus fundo meo non debetur: quia locus medius, &c. & ita tenet gloss. in d. §. si aquam, in vlt. responso. in verbo, circumfluere. Aut dominus medij prædij consentit: & tunc seruitus durat, quia est vtræque ratio impeditiua: & ut breuius prædicta intelligantur, reducas omnes prædictos octo casus ad duas tantum conclusiones. Prima est,

est, si ex flumine servitus aquæductus prædio vnius debetur, & mutatur flumen de loco suo, ita quod dici possit nouum flumen: tunc servitus aquæductus impeditur siue sit locus medius impediens servitutem, siue non: quia huic nouo flumini & alueo servitus non fuit imposta. Secunda conclusio, si flumen ex quo debetur servitus aquæductus, ita recessit de alueo suo, quod non dicatur nouum flumen, sed idem, & nullus est locus medius, qui servitutem impediatur, durare possit: quia nihil subest, quod servitutem habeat impedire, & prædicta omnia intelligas procedere posse in quatuor casibus principaliter. Primo, quando ius aquæducendæ debetur ex flumine publico, l. & ita posui casum supra: & tunc requiritur, ut habetur licentia à principe vel superiore, ut probatur in d. §. si aquam, secundum primam lecturam, glossa ibi. Secundo potest intelligi, quando esset priuatus: & tunc sufficit habere licentiam à domino, quando illius est prædium, cui debetur servitus aquæductus. Tertio potest intelligi, si dacebam per fundum vicini, cui imposta erat servitus, & flumen mutauit alueum inter fundum seruientem, & nouum alueum, per quem aqua discurret, dimisit: an sit servitus extincta? Quo casu distinguitur: aut subito recessit, & extincta est servitus: quia medius locus, qui non seruit, impedit servitutem. Aut paulatim, & tunc durat servitus: quia reputatur idem flumen: nec est locus medius, qui impediatur servitutem: ut probatur in d. §. si aquam secundum lecturam, glossa ibi. Facit quod not. in l. si conuenit. Paragr. 1. ff. de pign. act. & in l. si fundus, in princip. Digestus de pign. Quarto & vltim. non possant prædicta procedere, quando est questio: utrum per-

datur ius præoccupationis & prætendi vicinis. Quo casu eodem modo est dicendum: aut flumen subito recessit, & alueum mutauit, & perditur ius aquæducendæ, quod erat acquisitum occupatione: & tunc noua occupatione opus est. Aut paulatim: & tunc secus, quia ius aquæducendæ retinetur, ut not. Barthol. in l. quominus in 26. quest. de flum. qui etiam subdit hoc vltimo casu id procedere: nisi ille cui servitus debebatur, passus sit per annum aquam ire in sua libertate, quia etiam tunc perderetur ius aquæducendæ, ut l. 1. in princ. D. de aqua quot. & asti. & not. Barthol. in d. l. quominus in 1 §. q. prin. in vers. item secundum requiritur.

Sed * iuxta prædicta quero, an in casibus in quibus per mutationem aluei fluminis amittitur servitus, aquæductus de æquitate sit restituendus, ut debeatur ex nouo, vel nouis alueis: & videtur quod sic argum. l. servitutes, §. si sublatum, ff. de seru. urb. præd. Sed glossa in d. l. hoc iure, §. si aquam, in vers. interrupta, D. de aqua quot. & asti. dicit sub dubio forte quod illud procedit, quando debetur servitus ex loco priuato, & sic ex flumine priuato: secus si ex flumine publ. Ego vero non puto, quod in aliquo istorum casuum restituatur, per illum text. & per ea quæ dicta sunt supra. Nec obstat d. §. si sublatum, quia ibi loquitur de servitute, quæ potest intelligi etiam eadem ex quo non mutatur locus, licet mutetur ædificium: ac etiam contingit propter publicam utilitatem domorum, ut dicit Ang. de quo dic. ut plene dixi in lib. præced. in tit. de ser. stil. in 6. q. vbi omnino vide.

Sed * quid si ad antiquum alueum flumen rediit? glossa in d. §. in verb. interrupta, in fin. dicit, quod restituitur: quia

quia text. in d. Paragr. si aquam, non dicit, quod seruitus fuerit amissa, sed interrupta, ut probatur etiam in l. tradendis, in fin. ff. communia præd. Et hoc intellige, nisi tanto tempore steterit interrupta, quanto seruitus amittitur, de quo dicam infra in 10. q. princ. quia tunc seruitus amitteretur proprie, ut d. l. tria prædia, nec restitueretur, licet flumen in alueum suum redierit, & ita inducitur glossa in ver. interruptam, in fin. per d. l. tria prædia quod not. & quia sæpe facta est mentio de mutatione aluei: quæro quomodo cognoscatur alueus, si mutet, vel non? dic quando definit esse, prima forma omiſſa, id est, quando sic discurrit per alium locum, quod aqua non curat per primum alueum, dicitur alueus mutatus, ut l. adeo, §. insulam, de rer. diuis. §. insula, vers. quod si naturalis alueo, & not. Bart. in rubr. ff. de rer. diuis. 2. col. ult. char.

39 Ultimo * circa prædicta quaeritur, an cuilibet sit licitum ducere aquam de flumine publi. per occupationem factam propria auctoritate? n Et videtur quod non & quod requiratur auctoritas principis vel superioris, ut l. quominus, ff. de flum. & l. 1. §. permittitur, ff. de aqua quor. & affi. l. 2. in pr. ff. ne quid in loco publ. & per ea quæ dicta sunt supr. in 5. q. princ. In contrarium videtur, quod licite quis possit auctoritate iurisdictionis aquam occupare ex flumine publico. quo iure flumina, & eorum usus, & iura publica sunt, ut Inst. de rer. diuis. §. flumina, sed tu in hoc sic distingue: Aut flumen est publicum & nauigabile: aut publicum & non nauigabile. Primo casu, quando est nauigabile, non licet aquam ducere propria auctoritate, & qui primo ducit, illicite facit, ut d. l. quominus, & ibi hoc not. Bartol.

in 2. qu. Secundo casu, quando flumen non est nauigabile, & tunc subdistingue: aut flumen intrat in aliud flumen nauigabile: aut flumen non intrat in aliud flumen nauigabile. Si intrat, aut aliud est mare, & potest ducere. Et est ratio, quia propter aquarum abundantiam ex vno flumine non dicitur recipere incrementum, vel diminutionem, & sic propter dictam occupationem nullum detrimentum recipere potest: Aut est aliud flumen nauigabile, in quo intrat: & tunc aut propter dictam occupationem ductus aquæ aueritur à flumine nauigabili, & facit quod flumen efficiatur non nauigabile, vel damnicatur nauigatio, & non potest, ut d. l. quominus, & ibi per Bartol. in 3. opposit. Aut queritur aqua à flumine nauigabili, exemplum. Si aquam ducam ex flumine ad fundum meum, & nihilominus postea flumen nauigabile intrat, & istud non est prohibitum, si bene consideras rationes prædictarum legum.

Et * Bononienses licite ducunt 40 aquam de flumine Rheni, & postea intrat Padum, secundum Bart. qui ita not. in l. quominus, in princ. in 3. opposit. Et quod dixi, quod quis propria auctoritate potest aquam ducere ex flumine publ. non nauigabili, quando intrat flumen nauigabile, & non impedit nauigationem, procedit multo magis, quando intrat flumen non nauigabile. Sed hoc tamen limita duobus modis. Primo, quando flumen esset publicum: hoc est, esset in usu publico, scilicet fisci vel ciuitatis, vel alicuius municipij, puta, quia illa vtitur ad molendinum, pro ut faciunt Bononienses de flumine, in quo sunt molendina cõmunis Bononia, de quib. habetur per gl. in l. inter pub. ff. de verb.

R r sign.

sign. & in l. sed & Celsus, in princ. ff. de contrab. empt. vel vitur ciuitas ad alium vsum dicta aqua, & tunc permittitur aqua ducere, vt est casus in d. l. quominus, secundum vnum intellectum gloss. ibi, & Bart. etiam ibi hoc not. in princ. in 2. oppos. & probatur in l. 1. & per totum tit. C. de aquaduct. lib. 12. Secundo fallit, quando cum vicinorum iniuria duceretur: vt l. Imperatores, in fin. ff. de seru. rust. præd. & l. 1. §. sunt qui putant, ff. ne quid in flum. public. Et si dicatur, nonne est semper vicinorum iniuria, qui non possunt facere suum ædificium? Respondeo secundum Bart. in d. l. quominus, in 2. qu. princ. quod per hoc non patitur vicinus iniuriam seu damnum, o sed non acquirit lucrum: & non est idem, lucrum non capere, & damnum sentire, l. fin. ff. de codicill. & l. qui autem in princ. de his qua in frau. cred. cum simil. Aut est flumen public. ex quo aqua deducitur, sed non est nauigabile, & tunc quis potest licite auctoritate iurisdictionum aquam ex eo ducere: quia per iura ciuilia non est prohibitum id, quod est de iure gentium licitum, per §. flumina, Inst. de rer. diuis. & per l. 1. §. sunt qui putant, ff. ne quid in flum. pub. dummodo non fiat cum vicinorum iniuria, secundum Bartol. in d. l. quominus, in 2. q. Sed aduerte secundum eum ibi, quando quis facit illicite respectu priuati ducendo aqua ex flumine publico, ille solus ne potest impedire, non alius tertius: quia quantum ad eum, illicite facio, l. loci corpus, Paragr. competit ff. si seruit. vendic. sed quando facit illicite respectu iuris publici: tunc quilibet priuatus potest impedire, & ita loquitur l. 2. §. idem ait, Digestis ne quid in loco publico.

41 Quid * autem si aqua exit de mo-

lendino p vnus, & alter vult eam p capere, & ducere ad molendinum suum, ita quod molendinum primum non impediatur, an possit: & dicas quod aut illa aqua intrauit alueum publicum, & non est dubium quod potest, per prædicta, & ita tenet Bartol. in d. l. quominus, in 12. q. in fin. aut non intrauit alueum publicum, & tunc alueus per quem aqua ducitur ad molendinum, est publicus, & post molendinum descendit per alueum publicum, & tunc distingue, vt supra dixi de aqua ex flumine publ. ducenda. Aut alueus est priuatus, & tunc non potest, vt l. in concedendo, ff. de aqua plu. arcend. cum simil. Quando autem ducitur alueus fluminis publici, per quem flumen publicum discurrat, & tunc est publicus alueus: quia alueus est illius, cuius est flumen, vt Institut. de rer. diuis. §. insula, versic. nonus alueus, & l. adeo, §. insula de acq. rerum. dom. & l. 1. §. non enim ne quid in flum. public. ibi. Quia impossibile est vt alueus fluminis publici non sit publicus, & hoc procedit etiam si alueus sit fossa manu facta per quam fluit publicum flumen, vt l. 1. si fossa, ff. de flumin. Secus si flumen aliquam terram inundauerit: quia tunc ille locus inundatus non esset publicus, in d. §. si fossa in ver. alter. Aut alueus est fluminis priuati, per quem flumen priuatum decurrit, & erit priuatus, argum. d. l. 1. §. hoc interdictum, & §. item, si annis, ff. de flum. ne quid in flum. pub. & descendit ad latus fluminis pro aquaducenda, puta ad molendinum, vel agros irrigandos, quia alueus est cauus siue fossa, & dicitur in vulgari forma seu formula, & ita appellatur quandoque, in l. 1. C. de aquaduct. lib. 10. & appellatur quandoque in iure incile: vt l. 1. §. incile, ff. de rivis.

Item

Item* appellatur in vulgari vallum: vt not. Bart. in d.l. quominus, in 12. q. de flum. Item secundum nos appellatur feriola. Et in hoc dic, quod locus siue alueus dicitur priuatus: cum per talem locum non semper cucurrit aqua, vt l. 1. §. fluminum, ff. de flum. & ratio in eo, §. si fossa. & Bart. in d. q. 12. vbi dicit: Aut duco aquam ex flumine publico, immediate per fundum meum, & tunc non est dubium quod locus est meus. Aut duco per fundum vicini, ipso permittente, & tunc locus est eius, cuius primo erat antequam fieret feriola, & ego habeo seruitutem aquæ ducendæ: & si ille me impedit ducere, habeo interdictum de aqua quorid. & æsti. si me impedit formulam siue feriolam purgare, & reficere, habeo interdictum de riuis, vt d.l. §. incile. ff. de riuis, & habeo confessoriam, de quo vide quod dicam infra in 6. qu. princ.

- 43 Sed* quid si duo volent aquam ducere ex flumine publico ad fundum suum, & se inuicem impediunt, quis præferetur: ista ponuntur per Bartol. in l. quominus in 5. & 6. qu. princip. ff. de flumin. vbi plene examinatur. & per Bald. in l. item lapilli, verscul. quæro. ff. de rer. diui. Ego autem dimissis disputationibus sic distinguo: Aut aqua potest sufficere istis duobus, aut non. Primo casu regulariter vnus alterum impedire non potest, l. Lucio ff. de aqua quorid. & æsti. & l. 1. Paragrapho 1. de seru. rustic. præd. & per ea quæ dicta sunt supra in 6. quæst. princip. & ita tenet Bartol. in d.l. quominus, in 5. qu. in fin. hoc tamen regulariter fallit, quando ambo vellent aquam ex eodem fluminis loco ducere: quo casu distingue, vt dicam in sequentibus. Secundo casu principali, quando non est sufficiens vtrique, & quilibet vult in diuersa parte fluminis ex eo ducere,

& tunc subdistingue: aut ambo incæperunt eodem tempore ducere aquam, vel occupare locum: aut vnus primo incæpit, alter post cum de primo ignoraret, aut vnus primo incæpit, & alius postea, cum sciret primum incæpisse. Primo casu, quando ambo incæperunt eodem tempore, videtur quod sit locus gratificationi, per l. fin. Digestis de rer. diui. vel quod forte dirimatur, nisi vnus potuisset prouidere, alter non, argument. l. si quis domum, §. 1. ff. loc. & not. gloss. in l. 1. §. 1. in ver. ad obtinendum, ibi, vel de tertio, ff. ne quid in loc. public. quæ ponit de duobus plaustris sibi obuiantibus, vt ponit etiam gloss. in l. per agrum, Codice de seru. vel dic secundum Bartol. in d. l. quominus, in 6. quæstion. quod vsus dictæ aquæ est communicandus inter eosdem, vel debet diuidi per tempora & per mensuras, vt l. Imperatores, ff. de seru. rustic. præd. circa quod vide quod dixi, in hac 7. quæst. princ. circa princ. & quod statim videtur. Secundo casu quando vnus primo incæpit, alter post, cum ignoraret de primo Bartol. in d. l. quominus in 6. quæst. dicit idem quod proximo casu præcedenti: quia paria sunt, quod ambo simul incipiant, vel quod vnus incipiat: & alter ignorans postea incipiat, sicut quando duo plaustra se inuicem obuiant in via arcta, per quam vnum tantum plaustrum transire potest, & vnum primo ingressum est viam, & aliud postea, non præuidens primum, vt not. gloss. in d. l. 2. §. 1. Et in 3. lect. ff. ne quid in loc. publ. in d. 6. q. in fin.

Est* ergo cautela, vt ille qui primo ingreditur viam cum plastro: aut qui primo incæpit ædificare, aut aquam ducere protestetur, quod ipse occupat & occupare q. intendit vsu dictæ

dictæ aquæ ad tale ædificium. Item bonum esset si quis cum iudicis autoritate opus inciperet, hoc tamen non semper est de necessitate, *ut l. quamvis de acquiren. possess.* & istis casibus ipse protestans præferatur, *ut dicam in tercio casu sequen.* Ego autem in istis duobus puto aliter dicendum, videlicet aut isti qui eodem tempore volunt ducere aquam, vel occupare, vel unus primo, alter post, faciunt in flumine aut in illo loco proximo fluminis, vel si faciunt, in ripa fluminis: & tunc licet proprietates ripæ sit eorum qui prope ripam prædia possident, quia tamen usus ripæ fluminis est communis, *ut l. riparum ff. de rerum div. & Instit. eo. §. riparum.* dicendum est, quod tantum iuris habet unus, sicut alter: & sic sunt pares in iure. Et propter ea concludendum est, *ut dicit Bartol. in d. l. quominus, in 6. quest.* videlicet quod aqua dividatur per mensuras vel tempora, quod intellige, si commode dividi potest, ita quod profit utrique: alias puto quod forte sit dirimendum, *per l. in tribus ff. de iudic. & per gloss. in d. l. 2. §. 4. ff. ne quid in loco public.* Si vero faciunt opus non in ripa fluminis, sed in loco proximo ripæ, & tunc aut ille locus est publicus, aut privatus. Si est publicus, ille est præferendus cui est permissum à principe vel à superiore: quia per locum publicum non licet privato propria autoritate aquam ducere, *ut l. servientes. §. publico. ff. de servit. & l. 2. in princip. ff. ne quid in loco publico cum simil.* alias erit locus gratificationi principis vel superioris, *ut l. fina. Digestis, de oblig. & sump. fine. & per gloss. in d. l. 2. §. 1. in 3. lect.* Si locus est privatus, & tunc dicendum est, aut ille locus est ædificantis primo, aut vicini, qui etiam similiter ædifi-

cavit, aut alterius tertij. Si est ædificantis, ille præferatur qui in suo ædificavit: quia licet hoc fecerit, siue primo ædificaverit, siue secundo: quia ipse ædificavit licite, *ut l. 2. §. marito. ff. ne quid in loco publ. not. Cyn. in l. si manifeste. Cod. de servit. & Bart. in l. quominus in 2. quest.* Si vero locus est alterius tertij tantum: tunc ille præferatur, cui primo concessit dominus loci, alias erit locus gratificationi: quia per fundum alienum privatum non licet alicui aquam ducere sine eius voluntate, *ut leg. 2. & l. aquam C. de serv. & aqua.* Secundo casu principali quando unus primo incipit occupare, vel ædificare, aut aquam ducere, & alter post sciens primum incœpisse: tunc primus præferatur: quia hoc casu melior est conditio occupantis, *ut d. l. 2. §. merito. ff. ne quid in loco publ. & l. 2. §. cœpisse. ff. de polli. & not. Bart. in d. l. quominus. & in 5. q. D. de flum.* Quod tamen ego intelligo secundum distinctionem præcedentem.

Quando * autem quis dicatur occupasset vel incœpisse ædificare, vel aquam ducere vel uti loc. publ. vide plene per Bart. in d. q. 5. & per Bald. in l. item lapilli. in 4. q. ff. de rer. div. Et si quis incœpit ædificare, & dimisit, an & quando perdat ius prælationis. Item Bart. in d. c. 5. q. & per Bald. in d. l. item lapilli. in 5. & ego dicam infra in 10. quest. princ.

Et pro * declaratione omnium prædictorum scias, & tene menti, quod non sequitur, quis habet potestatem vel ius ducendi aquam ex flumine publ. vel privato, ergo habet servitutem aquæ ducendæ. Sic in hoc debet ita distingui: Aut debetur ex flumine publ. aut privato. Primo casu, aut prædium dominans ad quod ducitur aqua, est proximum flumini, nullo alio medio:

dio: & tunc non dicitur proprie serui-
 tus, quia non debetur à prædio alterius
 quod reperitur, *ut l. 1. ff. com. prad.* sed
 debetur istud ius à loc. publ. & ita te-
 net *Bart. in d. l. 1.* Aut prædium domi-
 nans non est proximum, aut via publi.
 vel alter locus est in medio inter flu-
 men & locum dominantis, & tunc
 idem eadem ratione. Aut est in me-
 dio locus priuatus, per quem duci de-
 bet aqua: & tunc aut flumen est pe-
 renne, s & erit seruitus aquæductus,
ut l. 1. §. aqueductus. ff. de seru. rusti.
¶ Insit. eo. §. aqueduct. & dixi in dif-
 finitione in 1. quæst. principali. Aut
 flumen non est perenne: quia aliquan-
 do exarescit, sicut est fons, lacus,
 & stagnum, & tunc quia non habet
 causam perpetuam seu continuam
 respectu rei, quæ debet seruitutem,
ut est casus in l. foramen. §. omnes. ff.
de seru. urb. prad. & ibi hoc tenet gloss.
final. in princip. in vers. debet in
ult. lect. quod intelligo ut seruitus im-
 ponatur directo: quia directo imponi
 non potest, sed bene dicitur seruit. uti-
 liter, *ut l. 2. ff. com. prad.* quæ ita debet
 intelligi secundum *Bart. ibi.* & in d. l.
foramen. & ita etiam tenet *Rostred.*
in libellis suis super interdicto de fonte.
¶ rubrica incipit, Si quis habet usum
ducendi aquam de puteo vel de fonte.
 Ista seruitus utilis non poterit dici ser-
 uitus, quantum ad hoc ut præscribi
 possit, ex quo non habet causam con-
 tinuam: quia requiritur tantum tem-
 pus, ut non extet memoria in contra-
 rium, & iste est casus, in d. l. *foramen.*
§. omnes. secundum primam lect. gloss.
ibi, quæ in se est verissima, per nos.
in l. seruitutes. la grande. ff. de seru.
 Item poterit dici seruitus quoad hoc,
 ut quis perpetuo eam habere possit,
 ex quo constituta est, licet perpetuo
 non utatur: quia in hoc casu non po-

test sic concedi seruitus ista, ut perpe-
 tua sit, iste est casus in d. *paragra-*
pho omnes. secundum 2. lectu. gl. ibi.
 sed quoad alios effectus, potest dici
 seruitus utiliter, quod bene not. Sec-
 undo casu principali, quando debe-
 tur seruitus ex flumine priuato, & tunc
 est perenne, & sine dubio dicitur
 proprie seruitus directa, ex quo debe-
 tur à fundo priuato alteri fundo pri-
 uato, siue alias locus publicus vel pri-
 uatus sit in medio, siue non: quia
 verba ex mente legis concurrunt: per
leg. 1. §. aqueductus. ff. de seru. rust.
prad. cum simil. Aut non est peren-
 ne, & tunc non valet seruitutis im-
 positio mero iure, sed de æquitate præto-
 ris tenet, & iste est casus in *leg. secun-*
dum tertiam lect. ibi, & *Ang. ibi. ff.*
communia prad. vel secundum *Bartho.*
 non valet directe, sed utiliter, *ut dixi*
in 1. casu præced.

Octauo * principaliter quero, quo-
 modo, & qualiter quis debeat aut pos-
 sit uti seruitute aquæductus? Et dicas
 primo, quod debet uti secundum con-
 suetudinem, *ut l. præses. C. de seru. &*
aqua. & l. si manifeste. cod. iur. Et prop-
 terea dixit *Bald. not. in titu. de pace Con-*
stan. in 6. col. per illum text. quod in
 aquis & molendinis & in ipsis aqua-
 rum commoditatibus standum est an-
 tiquitati, & idem dixi supra in 4. quæst.
princ. post. prin. & per Bart. hic. in
l. qui luminibus ibi. & statum antiquo-
 rum ædificiorum, cum gloss. *Digestus,*
de seru. urb. prad. & l. venditor. §. si
constat. ibi, nisi talis consuetudo. Di-
gestis, communia prad. & l. 1. & leg. an
in totum. & ibi not. Codic. de adific.
prin. Item quis debet uti seruitute
 aquæductus, secundum formam sta-
 tutorum, si quæ sunt, *argum. d. l. qui lu-*
minibus ibi secundum formam statu-
torum, conuincta gloss. & argum. d. l. an

Rt 3 in

in totum. facit leg. omnes populi. de iust. & iur. Item debet vti secundum conventiones & pacta, quae de servitute inita sunt, & probatur in l. certo generi. ibi, quae lege comprehensa est. Digest. de servit. rust. prad. & in l. is qui duo pradia, cum l. sequ. & l. cum essent. §. fin. ibi, nisi pactum vel stipulatio. eod. titu. & l. si quis duas. in princ. ff. communi prad. facit l. 1. §. si conuenerit. ff. de positi. & l. semper in stipulationibus. de regul. iur. cum simil. Et ideo non potest quis vti servitute, nisi quatenus concessum est, ut l. ergo, in final. & l. ex meo. ff. de serv. rust. prad. l. non modus, C. de serv. & d. l. is qui duo. quae vult notabiliter, quod si habens duo pradia confinia, superius vendiderat, pacto appposito, ut aquam sulco aperto emptori educere in fundo vicini liceat, non poterit emptor ex alio fundo aquam accipere, & in inferiorem venditoris ducere. Ex hoc sequitur secundum Angel. per illum rex. ibi, quod in usu servitutis aquae forma data punctualiter est observanda, & illa cui debetur servitus aqua ductus, non potest cum eo aliam miscere.

48 Et * subdit quod hoc est optimum arg. ut ille qui habet talem servitutem ducendi aquam ad molendinum non poterit propter aquarum abundantiam, aliud molendinum construere, de quo Bar. in l. per agrum alias in l. non mod. C. de serv. dicit esse casum in d. l. non modus. & non potest eo modo aliam aquam immiscere, ut molendinum celerius voluatur. Item si esset lata sententia, à quo non fuisset appellatum, vel aliter in rem iudi. transiisset: tunc inter partes ei standum est secundum formam & tenorem sententiae, ut de serv. l. 1. & per totum. ff. de re iud. & per totum. tit. C. eo. & ex eo. & maxime in c. cum inter vos. cum simi.

Sed dubium * est circa praedicta, 49 pone inter duo castella erat questio de ductu aquae publicae, & fuit inter lata sententia, demum Imperator concessit mihi vnum de illis castellis, nunquid teneat servare illam sententiam? videtur quod sic: quia castellum transit cum suis vitiis, suaque causa, praesertim cum sit vniuersitas quaedam. ff. de act. empt. l. in venditione. ff. de cond. & demonst. l. si quis legata. §. si. & ff. de contrahen. empt. leg. aquaduct. & quia Imperator non videtur velle praedicare sententiis & transactionibus sed tacite referuare arg. rex. in tit. de pace Constan. in vers. saluo iure aquae Lambr. & arg. leg. Labeo. §. 1. cum gloss. ff. fam. erc. & leg. concedendo. ff. de aqua plu. arcen. & l. fin. C. de silen. libr. 12. Et ideo dicit Bald. in d. tit. de pace Constan. in 34. colu. in princ. quod concessionem de bonis publicis factam semper intelliguntur, referuatis iuribus & commoditatibus eius cui primo facta est concessio. Facit pro hoc l. prior ait. §. merito. & §. quis à principe. D. ne quid in loco publ. & l. impuberi, §. de admin. tur. & leg. nec auns. C. de eman. lib. & in cap. in his. cum gloss. 1. extra, de priui. cum simil. In contrarium videtur, quia sicut princeps posset non servare sententiam, & vti aqua publica pro voluntate, ut in cap. 1. in titul. quae sint rega. in vsib. feud. ita quod & ego possum, qui vice principis fungor. Item facta priuatorum fisco non praedificant, nec tenetur fiscus de factis illis facere mentionem, l. in publicum. de pac. & l. iuris gentium §. si paciscar. eod. titu. dum tamen boni viri fungantur officio, sicut ipse princeps induxisset, si certioratus fuisset, ff. de pact. l. tale pactum. §. fin. cum ibi not. in gloss. quod maxime verum est, si alium non laedo.

et.

ut l. 2. §. item Varus. ff. de aqua pluvie
arcent. l. 1. ff. de solu. & c. suborta, in
fin. extra, de re iudic. nec obstat text.
in d. titul. de pace Constan. ibi. salvo
iure aquæ Lambr. quia ibi ius aquæ
competebat ex consuetudine, y quæ
est fortior quam pactum priuatorum.
& ita tenet ibi Bald. & facit quod di-
xi supra in 4. quæst. principali, post
princo. Item ubi non est consuetudo,
statutum, pactum, vel scientia, dic pri-
mum locum esse considerandum: nam
publicus aquæductus debet habere lo-
cū siue spatium 5. pedum, in quo loco
nullæ sint arbores: sed si quæ nasce-
rentur, debent excidi; ut l. 1. C. de aqua-
duct. lib. 10. si vero ducitur per locum
publ. debet esse latitudo 10. pedum.
l. omnes super his eod. tit. & ita vult
Bart. in d. l. 1. & si contra fiat, pœna
imponitur, ut l. decernimus eod. tit.
Idem debet quis ducere aquam ex
flumine, ita ut vicinus non noceat
in eadem ripa vel alia ut est text. in l.
hoc iure. si aquam supra de aqua quotid.
& asti. & in l. 2. §. si quis in suo &
in l. si per publicum. ne quid in loco pu-
blico. ubi etiam dicitur, quod si riuus
aquæ ductus priuato nocebit, compe-
tit actio priuato ex l. 12. tab. ut de no-
xa domino caueatur. Item debet duci
per locum solitum, quia aqua non de-
bet deduci à suo solito cursu, l. 2.
in fin. C. ad leg. Aquil. ibi per Bald..
& Dd. in l. si seruus seruum. §. si quis
aquaduct. ff. ad l. aquil. & not. in l. 1.
C. de seruit. Et ideo dicit Bald. in
c. 1. si quis de manso. in quatuor col-
lum. in fin. de controuer. inuestit. quod
in isto aquarum ductu non solum in-
spicimus principium, sed etiam loca
vnde decurrit, & alueos, & meatus
vnde transit, & si est vetustissimus
aquæ cursus, secundum eorum qua-
litatem de vsu aquæ iudicare debe-

mus pro hoc quod dixi in princip.
huius q. & ideo non potest duci aqua
aliter quam ducta fuerit æstate præte-
rita, l. 1. §. quod autem, ff. de aqua quot.
& asti. & intelligitur alueus solitus,
quando aquæ cursus mutatur, ita ut
aqua depressior, vel altior vel rapidior
sit incommodo vicinorum, leg. 1. §.
quod autem, cum §. sequent. ff. ne quid
in flumi. publ. Et intellige quod dixi
de solito cursu æstate præterita, nisi
versetur maxima utilitas ducentis, &
modicum incommodum alterius, ut
est casus not. in d. l. 1. §. sunt qui pu-
tant. ff. ne quid in flum. publico. &
not. Bart. in l. quominus in 16. quæst.
D. de flum.

Et * incommoditas vicini dicitur, 30
quando vnus haberet de aqua, &
non posset commode vti aqua iuxta
solitum, secus si esset incommoditas
vel damnum puta quia pauciores por-
tabunt frumentum ad molendinum
suum propter abundantiam alterius:
quia istud damnum non consideratur
argum. l. quaro. ff. de iure patro. & l.
fin. eod. tit. & ita vult Bart. elegan-
ter in d. l. quominus in 11. quæst. in fin.
& Bald. in l. 1. in 11. colum. in 14.
opposi. C. de sent. que pro eo quod not.
Item si seruitus aquæductus debetur
ex flumine, & flumē mutauit alueum,
v an duret seruitus, & in quo lo-
co. vide que plenissime dixi supra in
7. quæst. princip. versio. item quid si de-
betur seruitus aquaductus. Item ha-
bens ius aquæ ducendæ potest aquam
ducere per quamcumque partem vult
ab initio, ut l. fin. ff. de aqua quotid.
& asti. & dum dicitur sibi, faciat, debet
subaudiri ab initio, antequam riuus
sit constituta sed postquam locū ele-
git, non potest amplius, ut d. l. fin.
ibi, dum ne aqua. & istud est regulare, &
pro hoc l. si cui in fin. cū ibi not. ff. de ser.
&

Et dixi supra in 12. quest. principali, versicul. item quid si non exprimat, ubi vide, & per Barto. in d. l. quominus, in 16. opposi. quod intellige, ut statim dixi in vers. preceden. & etiam quæ plene dixi supra de seru. in 3. colu. vers. quæro nunquid habens seruitutem itineris in fundo alterius, in vers. sequ. & per ea quæ dicuntur, declarari potest iste articulus.

§1 Sed * est dubium de questione quotidiana, quidam habens fundum in quo fons oritur, & per longissimum tempus, cuius forte non existat memoria in contrarium: & aqua exiens de dicto fundo per se cœpit discurre per partes inferiores, patientibus illis quorum erat fons, eo quia retinere dictam aquam erat forte sibi inutile, & habentes prædia inferiora cœperunt dictam aquam colligere, & ad sua prædia duxerunt pro irrigandis prædiis multis annis elapsis: post etiam per tantum tempus quod non existat memoria in contrarium: habentes prædia inferiora fecerunt coadunationem dictæ aquæ, & ibi factum fuit molendinum, & ibi stetit per longissima tempora nunc vero habens fundum superiorem, in quo aqua oritur, vult diuertere dictas aquas à loco prædicti molendini, & eas ducere ad alia loca inferiora, quæ ortæ erant pro irrigandis illis locis, vel ibi vult facere vnum molendinum pro se, quæritur nunquid possit, an vero domini inferiores, ad quorum prædia discurre consueuerant, possint contradicere & petere quod aqua non diuertatur à suo solito cursu. Et primo videtur quod dominus superior possit, dictam aquam diuertere, nec per inferiores possit impediri: quia in re sua iure id facere videtur: per text. in l. fluminum, §. item videamus, D. de

dam. infect. ubi habetur, quod si in domo mea puteum aperio, & venæ putei præcisæ sunt, id iure meo & licite facere videor, & non teneor ex huiusmodi facto etiam si tibi promisssem de damn. infect. quia non potest æstimari tale damnum tibi dare ex initio operis mei in re mea, in qua meo iure usus sum, ut l. Proculus, in prin. eod. titu. quia licet in suo facere quod quis vult, l. alius, Cod. de seru. & aqua, & l. qui luminibus cum ibi not. ff. de seru. urb. præd. quoniam in re sua quilibet est moderator & arbiter. l. in re mandata. C. man. Secundo hoc videtur probare, in l. Proculus, D. de dam. inf. ubi dicitur, quod si aqua nascitur in meo cuniculo, quæ aqua vicino affert vtilitatem, licitum est mihi facere in meo quicquid volo ad vtilitatem meam, & vicinum dicto lucro priuare, dummodo non faciam animo nocendi sibi, ut l. i. §. denique el. 1. D. de aqua. arc. & ita vult gloss. & Bart. in d. §. item videamus. Tertio hoc videtur probari, in l. si in meo fundo. D. de aqua plu. arcend. & in d. §. denique, ubi dicitur, si in meo fundo aqua oritur, quæ ex fundo tuo venas habet, potes eas venas in tuo excidere, ita ut ad fundum meum aqua non perueniat, nisi seruitus mihi debita fuerit, vel nisi animo nocendi feceris, vel ut agrum tuum faceres. Quarto ubicunque quis recipit aquam in fundo suo solitam discurre ad partes inferiores, & ad vtilitatem inferiorum, si postea emetit fundum vicini inferiorem, potest ad ipsum fundum emptum aquam ducere, licet inferiori lucrum auferat, dummodo superiori non noceat, ut est casus not. in l. §. i. illud Labeo, ff. de aqua quot. & assi. Nam si aquam quæ alibi oritur, postquam est ingressa fundum meum, possum,

possum diuertere ad vtilitatem mei fundi empti, non obstante conditione vicini inferioris, *ut ibi, & est gloss. in l. ex mco, ff. de seru. rust. prad. & l. cum essens, §. 1. eod. tit.* multo magis potero diuertere aquam quæ oritur in meo fundo. Quinto, pro hoc facit *l. scuti, §. Arist. si seru. vend.* ubi dicitur, quod in suo alij hæcenus facere licet, quatenus nihil in alienum immitat. Sexto hoc probatur, nam aqua oritur in fundo meo superiori ibi nascendo, & dicitur mei Domini illius fundi, *l. solum, §. meum, ff. de rei vend. & l. de eo, §. si quis, ff. ad exhib. cum similibus.* Et pro hac parte reperio ita fuisse consultum per dom. Rosied. de Lampagna, & dom. Christof. de Castellione, in *cons. quod incipit, factum sic se habet, quidam nobilis.* In trarium videtur, quod imo Dominus in cuius fundo superiori oritur aqua, non possit diuertere, ne discurrat ad fundum inferiorem primo: per text. in *l. hoc iure, §. ductus aqua, Dig. de aqua quorid. & est.* ubi videtur esse casus ad litteram pro ista parte, nam ibi text. dicit, quod aqua ductus cuius origo memoriam excessit, iure constituti loco habetur. Secundo ad idem *l. 1. in fin. ff. de aqua plu. arcend.*

§ 2 Vbi * dicit longa consuetudine veluti iure impostam seruitutem videri. Tertio videtur esse text. in *dist. leg. hoc iure, §. aqua,* qui dicit, aqua quæ in riuo nascitur, tacite luci fit ab eo qui ducit. Quarto hoc probatur, quia regulariter aqua non debet diuertere à suo cursu, *l. 2. in fin. C. ad l. Aquil. & l. præses, & l. si manifeste, C. de seru.* Et not. Bald. in *d. l. 2. & in l. item lapilli, ff. de rer. diu. & dixi supra in princip.* huius *quest. princ.* Quinto probatur sic: tempus cuius non existat memoria, habet vim tituli, vel privilegij, *dist. l. hoc iure, paragr. ductus aqua &c. super qui-*

busdam, paragr. præterea, de verb. sign. & habet vim seru. iure concessæ, ut leg. 2. paragr. idem Labeo ait si in agro tuo, ff. de aqua plu. arc. Sed si fuisset constituta seruitus per Dominum fundi superioris, vel facta venditio, vel privilegium de illo iure aquæ ducendæ, non posset illum cursum aquæ diuertere in præiudicium inferioris, cui esset facta concessio, *leg. in concedendo, ff. de aqua plu. arcend. & leg. Luno, ff. de aqua quor. & est ibi, & sic per alium.* Sexto probatur in *leg. 1. paragr. fin. ibi, locum velit ducere impune, ff. de riuis.* Ultimo pro hoc videtur esse text. ad litteram in *leg. si quis diuturno, ff. de seru. vend.* Et pro hac parte reperio plures consuluisse. Ego vero in hac qu. pro veritate & omnium concord. ita puto esse distinguendum: Aut Dominus qui vult diuertere aquam, ne discurrat ad loca inferiora, hoc facit animo nocendi Dominis inferioribus, & nullo modo potest, *ut leg. 1. paragr. denique Marcellus, ff. de aqua plu. arcen. & ibi gloss. in vers. non haberi, & not. glos. in leg. fluminum, paragr. fin. in vers. non tenere me, ff. de damn. infect. qua gloss. in paragr. fin. singulariter vult, quod in dubio non præsumitur quis fecisse animo nocendi, l. merito, ff. pro socio, circa quod vide quæ dixi supra in 1. libr. de solo siue area. versic. sed dubium an præsumatur facere ad emulationem, & itidem de fenestra, in 1. parte, ibi, secunda fallentia.* Aut non fecit animo nocendi, sed pro sua vtilitate: & tunc subdistinguendum. Aut in prædictis non est statutum, sed generalis consuetudo in loco circa prædicta, vel conventio aliqua inter partes: tum standum est consuetudini vel conventioni, *ut dixi supra circa princ. huius qu. principalis.*

Et * adde quod ille qui permittit § 3

§ 5

folia patientia, nec per alia verba constituit seruitutem, non videbitur seru. constituere, sed se personaliter obligare, et si sub una, §. si quis viam, ff. de verb. oblig. secundum Bald. in c. 1. §. si quis de manso, in §. colu. in princ. in tit. de controuers. inuestit. vide quod nor. in d. §. si quis viam, & in l. 3. §. opus, ff. de ali. ind. mut. caus. fact. & quod dixi supra in 1. qu. principali. Aut est sententia lata inter partes vel alios, & dic vt dixi supra in versic. sed dubium circa prædicta. Aut non est statutum, consuetudo generalis, contentio, vel sententia: & iterum subdistingue: aut aqua illa discurrit ad fundos inferiores iure seruitutis, aut iure cuiusdam facultatis. Primo casu quando iure seruitutis sine dubio Dominus superior in cuius fundo oritur, alio non potest aquam diuertere, & si diuerteret, potest inferior agere contra eum, vt est casus in l. si quis diuerteret ff. si seru. vend. Et intellige nedum de seruitute acquisita, sed etiam quando quis esset in quasi possessione
* seruit. aquæ ducendæ, quando eo anno vsus est dicta seruitute aquæ ducendæ, vt l. 1. §. iud tamen, & paragr. quod autem, ff. de aqua quor. & ali. in. & sufficit eo anno vno die vel nocte duxisse, ad hoc, vt dicatur esse in quasi possessione: vt dist. §. quod autem, & nor. Bald. ibi & leg. Celsus, in penult. col. in fin. C. de vsucap. Nam ille qui semel possedit, cum de suo commodò tractatur, si asserit se possidere, præsumitur possidere, nisi probetur contrarium, leg. siue possidetis, C. de probat. leg. super longi. C. de præscript. long. tempo. secundum Bald. in d. leg. Celsus, in fin. pen. col. & sufficit ista quasi possessio, ad hoc, vt si impediantur, possit agere contra eum, & resistere etiam de facto: vt eleganter declarat Dico.

in leg. 1. paragr. hoc interdicto, versic. 2. nor. quod in istis iuribus, ff. de iur. actuzque prin. & adde quod nor. per gloss. in c. cum Ecclesia Sutrina, n. versic. trium Episcoporum, & ibi per Dd. extra, de causa pos. & proprie. & per gloss. 3. in ca. cum ad sedem. extra de restit. spol. Secundo casu quando ducitur aqua iure facultatis, & non seruitutis, & tunc est licitum superiori diuertere, nec inferior potest agere, neque fidei resistere, vt est casus in l. Proculius, ff. de damn. infect. & in l. seq. & in l. fluminum, & idem videamus, eod. tit. & in l. 1. §. idem Marcellus, ff. de aqua plu. arcen. & in l. si in meo, eod. tit. facit l. via publica, cum ibi nor. ff. de via publ. & ibi ita debent adduci omnia argumenta supra pro prima parte deducta.

Sed dubitatio * remanet circa prædicta, quando quis dicatur duxisse aquam iure seruitutis vel iure simplicis facultatis. Et in hoc tota vis materię huius consistit, circa quod dic: Aut seruitus est imposita ab homine ex conuentione vel aliquo titulo inter viuos, vel per testamentum, aut codicillos, vel aliam vltimam voluntatem, vel per sententiam, vel est imposita seruitus à l. puta à statuto, vt inferior possit aquam ducere ad fundum suum inferiorem: & clarum est, quod tunc iure seru. dicitur aquam duxisse: & superior non potest aquam diuertere contra debitam seruitutem, l. in concedendo, ff. de aqua plu. a. cen. & per alia iura supra ad hoc allegata. Aut non est seruitus imposita ab homine, vel à lege: & tunc aut est præscripta seruitus aquæ ductus, & idem eadem ratione, per leg. si quis diuerteret ff. si seru. vend.

Sed in hoc est etiam dubium, quando dicatur seruitus aquæ ductus præscripta, videlicet quanto tempore: & quæ, & quæ requirantur ad illam præscrip-

prescriptionem inducendam? Dicitur breuiter de tempore: aut loquimur de aqua quæ ducitur ex publico, aut ex priuato. Si ex publico, requiritur tantum tempus, cuius non extet memoria in contrarium, *ut leg. 1. in fin. D. de aqua plu. arcend. & leg. hoc iure, §. ductus aquæ, ff. de aqua quot. & astu.* Aut ducitur ex priuato: & tunc quia regulariter habet causam continuam, præscribitur 10. annis inter præsepentes, & 20. inter abfentes, *leg. si quis diuturno, præallegata, & not. in leg. seruitutis, D. de seru. de quod dic, ut dixi supra in 4. quest. principali, & plenius in primo lib. in 7. quest. principali, ubi de hoc omnino vide.* Quot autem & quæ requirantur ad istam præscriptionem inducendam dic plura: Primum est, quod sine possessione vel quasi, non præscribitur, *leg. sine possessione, de regulis iur. in 6. & not. per gloss. Bald. & Dd. in l. 2. C. de seru. & aqu. & sic requiritur quod non sit vltus iure familiaritatis vel simplicis fucularis, ut habetur per Bart. & gloss. & Dd. in l. 1. ff. de iur. alit. q. priu. & per Barto. & gloss. & Dd. in l. qui iure familiaritatis, ff. de acquir. poss. & per Flor. in leg. seruitutes, cod. tit. & per hoc Angel. & Dd. in c. bone, extra, de postul. præl. & in cap. cum Ecclesia Surina, de causa poss. & proprie.*

Et quod quis fuerit vltus iure seruitutis, comprehendit * potest ex actibus quos facit, quos qui per se ipsum non posset facere in fundo vicini citra ius & nomen seruitutis, ut præcidere sepem, mundaie vel mundaie facere fossaturam in fundo vicini, vel ducere aquam per fundum vicini, quæ fieri non possunt regulariter, nisi iure seruitutis, *leg. quemadmod. parag. 1. in fin. ff. ad l. aqu. arg. l. cum quidam, parag. quod dicitur, ff. de acqu.*

her. & d. l. quoties, & not. in locis præallegatis, & per vnum actum ducenda quam acquiritur ista possessio, ut dixi supra in tit. de seru. itin. vers. vltim. principaliter quero, quid requiratur ad hoc, ut quis sit in quasi possessione seruitutis, dic ut ibi dixi. Secundum requiritur, quod sit vltus illa quasi possessione bona fide: credens illam seruitutem sibi competere, *ut d. leg. 2. & ibi not. in l. fina. ff. quemadmod. seruamur.* Tertium requiritur, scilicet tempus 10. ann. inter præsepentes, & 20. inter abfentes, in seruitutibus habentibus causam continuam, sicut est seruitus aquæ ductus regulariter. In habentibus vero causam discontinuam, requiritur tantum tempus, quod non extet memoria in contrarium, nisi allegetur titulus: quia tunc sufficit probatio 10. vel 20. anno, *ut est gloss. nota. multa in leg. seruitutes prædiorum, & ibi Angel. & Flor. & Dd. ff. de seru. itin. generali, & est gloss. in leg. fin. in vers. diu. & ibi per Bartol. & Dd. ff. de aqua plu. arcend. & habetur per Cyn. Bald. & Dd. in leg. 1. & 2. Cod. de seru. & aqu. & per Bart. in l. 1. parag. hoc interdicto, Digestis, de itin. alit. que priuat.* Item quando ducitur aqua ex publico, requiritur tantum tempus, quod non extet memoria in contrarium, ut dixi supra in vers. dic breuiter de tempore. Nec in præscribendo huiusmodi seruitutem, requiritur de necessitate titulus, *ut leg. si quis diuturno, & ibi not. digestis si seru. vend. & not. in d. leg. 1. & 2. Cod. de seru. tut. & aqu. & quando dicatur habere causam continuam, vel discontinuam, vide per tot. per Dd. in d. leg. seru. tut. prædiorum, & leg. foramen, & ibi per gloss. & Dd. ff. de seru. tut. vrb. & rad. & per gloss. & Dd. in d. leg. 1. Et prædictis adde omnia quæ dixi supra in*

1. lib. quest. prin. si vero non est seruitas præscripta, tunc dic, aut habens fundum inferiorem in quasi possessione seruitutis aquæ ducendæ, ad fundum suum, est, & habens fundum superiorem vel alius, non potest aquam diuertere à cursu suo, nec potest inferior impediri vel turbati quominus ducat aquam ad fundum suum, sicut prius duxit, etiam pendente iudicio de aquæ ductu, donec declaretur an possit aqua diuertere: *ut not. glo. & Bart. in l. 1. §. hoc interdict. Digest. de itin. actu. priu. & probatur in leg. pen. D. de aqu. quorid. & astu.* & si ille qui est in quasi possessione, turbatur ab aliquo, potest extrajudicialiter de facto resistere, *ut est gloss. not. in d. paragr. hoc interdicto*, & ibi hoc tenet Bart. Sed si habens fundum inferiorem non est in quasi possessione seruitutis, neque eam præscripsit, neque seruitus est imposita à lege vel ab homine: tunc dicendum est, habentes fundum superiorem posse aquam diuertere: quia tunc aqua non videtur discurrisse iure seruitutis, sed potius iure cuiusdam facultatis, *ut dixi supra in ver. 2. casu*, quando ducatur aqua iure facultatis, & istud est de mente gloss. in leg. Procul. D. de dam. infect. & Barto. & Paul. de Cost. in leg. fluminum, paragr. item videamus, eod. titul. & Bart. in l. 1. §. sicut autem, in fin. D. de aqua plu. arcend.

57 Dubium in hoc solum remanet, * quando dicatur aqua discurrisse iure facultatis tantum, & non seruitutis. Et in hoc dic, quod aqua dicitur, vel ductus aquæ competere iure facultatis, quando aqua per se ipsam fluit seu discurrit, nec interuenit aliquis hominis usus vel factum, puta quia per venas subterraneas aqua de fundo superiori discurrit ad fundum meum inferiorem: nam hoc casu etiam si dis-

currisset per mille annos, non diceretur mihi seu fundo meo acquisita aliqua seruitus: quia aqua per se fluens non potest inducere præscriptionem vel consuetudinem, cum in præscriptione vel consuetudine requiratur, quod interueniat aliquis actus hominis, quo principato sufficiat aquam fluere, *l. qui fundum, ff. quemadm. seru. amir. vte leganter dicit Bald. in cap. 1. §. si quis de manso. in 6. col. in tir. de controuers. inueniuntur*, & hoc casu, quando aqua per se semper fluit, puta per venas subterraneas, ille ad quem aqua fluit, dicitur lucrum capere, & iste est casus in dict. l. Proculus, in d. §. item videamus, & in l. si in meo D. de aqua plu. arcend. quæ ita debent intelligi, & ita consilui anno præterito in ciuitate Brixia. Est & alia ratio per quam non potest dici, quod in casu dictarum legum possit induci præscriptio vel consuetudo per aliquem cursum temporis, etiam si esset tempus, cuius initij memoria non existeret in contrarium. Nam si quis habet fontem in fundo suo, & aqua per venas subterraneas discurrit ad fundum meum, in quo habeo puteum, quo puteo usus sum longissimo tempore etiam per mille annos, tamen non possum dicere me præscripsisse vel ex consuetudine præscripta acquisiuisse illam aquam, quia ad hoc quod præscribatur huiusmodi seruitus, requiritur scientia & patientia aduersarij, *ut l. 2. & ibi not. Cod. de seru. & aqua.*

Et est ratio, * quia in istis incorporalibus non est dare possessionem, *ut l. si edes, §. fin. ff. de seru. urb. pred. & leg. seru. §. incorporales*, & ibi gloss. D. de acquir. rer. dom. & ista quasi possessio consistit in scientia & patientia aduersarij, *ut est casus in l. quater, la. 2. ff. de seru. & in l. 1. in fin. ff. de seru. rust. pred. & probatur in l. 2. & ibi per gloss. & Dd. C. de*

C. de ser. & aqu. & not. etiam Paul. de
Cast. in l. i. §. denique, ff. de aqua plu.
arcent. & dixi supra in versic. quot autem
& qua requirantur, & ideo quia istæ
venæ subterraneæ communiter sunt
occultæ, & incognitæ antequam fo-
diat vekeas præcidat habens fundum
superiorem non possum dicere ipso
sciente & patiente me vsum fuisse aqua
putei mei & sic contra ipsum præscri-
pisse, & propterea potest ipsas incide-
re. Teneas tamen, si ista etiam non
subessent, puta quia forte Dominus
fundi superioris sciebat per venas sub-
terraneas, vel etiam super terram aquā
ad fundum meum discurrere, posset
aquam ducere, & venas incidere, ex
quo subest alia ratio, de qua supra vi-
dere licet, quia sine facto hominis la-
bitur aqua ad fundum meum, & sic
iure tantum facultatis & non seruitu-
tis, ut dictum est. Et prædicta intellige
vera, nisi habens fundum superiorem
haberet à Domino fundi inferioris, ad
quem aqua discurrat, puta quia Domi-
nus utriusque fundi concessit mihi in
fendum fundum superiorem, in quo
aqua oritur, quæ discurrat ad fundum
inferiorem concedentis, quæ est infe-
rior: quia non est verisimile Dominum
ita concessisse, ut eleganter not. Bald.
in d. c. i. si quis de manso. in 4. colum. in
fin. argumen. l. quis binas ades, ff. de se u.
urb. præd. Item prædicta intellige vera;
quando aqua percipitur ex loco pu-
blico: quia tunc non posset aquam di-
vertere in eius præiudicium sine dam-
no, ut l. merito. & ibi Bartol. ff. ne quid
in loc. public. & idem not. Bartol. in leg.
Proculus, in fin. de damn. infect. & in l. i.
§. sicut autem, in fine, D. de aqua plu.
arcent. & plenius per eundem in l. quomi-
nus, ff. de flum. & habetur per gloss. &
Dd. in l. si manifeste. C. de seruitur. & in
l. si quis ex argentariis, §. si initium, ff. de

edend. circa quod vide omnino quæ
plene scripsi supra in 7. quest. princ.
versic. ultim. circa prædicta usque in finem.
Et ex prædictis sequitur decisio multa-
rum questionum, & primo questionis
supra formata, in versic. ultim. Sed est
dubium de q. quotidiana, videlicet si
aqua oritur in fundo superiori, & po-
stea discurrat ad fundos inferiores, &
Domini inferiores vti sunt dicta aqua
pro irrigandis fundis suis, vel fecerunt
coadunationem aquæ in fundo infe-
riori, in quo fecerunt molendinum
sciente & patiente Domino fundi, in
quo aqua oritur, an Dominus superior
possit aquam divertere, ut non discor-
rat ad fundum inferiorem, in qua ita
concludo: Aut habens fundum infe-
riorem aliquid fecit in fundo superio-
ri, in quo aqua oritur, puta per fossatum
aquam duxit: vel si mundasset fossata
in fundo superiore sciente & patiente
Domino, & tunc per istos actus vel si-
miles videretur duci aqua iure seruitu-
tis, potius quam iure familiaritatis,
cum ista non possint in fundo alieno
fieri citra ius & nomen seruitutis, ut
dixi supra in versic. quod quis fuerit usus
iure seruitutis comprehendere potest. Et
ideo dicendum, quod si est Dominus
inferior, in huiusmodi quasi possessio-
ne non potest de facto impediri vel
aqua diverti: & si fuit in ista quasi
possessione per longum tempus, etiam
de iure non posset diverti, si non in-
teruenerunt ea quæ ad præscribendam
talem seruitutem requiruntur, secun-
dum ea quæ dicta sunt supra. Aut ha-
bens fundum inferiorem, nihil facit in
fundo superiore vicini, puta quia per
venas subterraneas aqua labitur, vel
quia vicinus utebatur aqua in fan-
do suo, & per ipsum discurreret, &
postremo aqua exiens per se per
fundum superiorem discurreret ad in-

feriorem, & cum fiat potius iure familiaritatis, poterit Dominus superior impune aquam diuertere: & idem teneo quando aqua exiens de fundo primo per se sine facto hominis, discurrat ad loca privata, eadem ratione quod probatur in *l. Proculus*, & *l. fluminum*, §. *fin.* ff. de dam. in est. & in *l. si in meo*, D. de aqua plu. arce. quæ iura licet loquantur de aqua subterranea, tamen idem est de aqua supra terram, quando discurrat sine facto hominis, & nulla servitus debetur, quia paria sūt iura supra terram & subus terram, *l. 1. C. de interdict.* & not Bald. in *litem lapilli*, ff. de re. diu. in ver. ex his colligitur talis distinctio. Et ad hoc facit quod not. Paul. de Cast. de venis coartatis, in *l. diuortio* §. *sunt in fundo* ff. de iur. matrim. Sed si facto Dominis ducitur aqua prius per viam vel locum publicum, puta quia ducta est per fossatum vel per fistulas, aut canale vsq; ad fundū priuatum, per longum tempus, vel per tantum tempus, cuius initij memoria non existit, an tunc ducens aquam dicetur esse in quasi possessione seruitutis, vel præscripsisse ita, vt non possit impediri aquam ducere? Et videtur quod sic, per ea quæ dixi supra in versicul. quot autem, & quæ requirantur. Sed tu dicas, quod aut quæritur respectu loci publici, vel communis, aut priuati proximi, aut primi Domini superioris, in quo aqua oritur. Primo & secundo loco, non est dubium quod inferiores sunt in quasi possessione vel præscripserunt si interuenerunt ea quæ requiruntur in huiusmodi præscriptione.

59 Et * aduertas quia est differētia quæ tum ad tempus inter locum publicum & priuatum; quia respectu loci priuati sufficit longum tempus, quo ad præscribendum seruitutem contra priuatum respectu loci priuati, *l. si quis diuurno*,

ff. si seruit. vend. & sape dictum est. Sed respectu loci publici requiritur vsus tanto tempore, quod non extet memoria in contrarium, vt dixi supra in versic. dicas breuiter de tēpore, & probatur in *l. hoc iure*, §. *ductus aqua*, ff. de aqua quor. & *est.* & pro hoc est gloss. in *l. 2. in princip.* in versic. lege ibi, vel præscripsi, quam ita intelligo, ff. ne quid in loc. public. quia regulariter per locum publicum non potest aqua duci, nisi concedatur à principe vel leg. municipali, vt est text. cum gloss. & ibi D. in *l. imperatores*, D. de seru. rust. præd. & probatur in *l. 4. §. pl. in fine*, ff. quo vi aut clam. v. not. in *d. l. 2. in princip.* vel nisi sit inducta aqua per tantum tempus, cuius memoria non extet, vt not. Bar. in *l. quominus*, in 1. opinion. & in 1. qu. ff. de flu. & ita intelligo leg. anteq. quæ incipit, super publico loco, ff. ne quid in loc. publ. in quantum loquitur in priuato ducente aquam per locum publ. secundum intellectum gloss. ibi in vers. annexa. Et quod requiratur tantum tempus, quod non extet memoria in contrarium, vt prius possit præscribere locum public. tenet gloss. in *d. leg. Imperatores*, & Bald. in *litem lapilli*, in 2. quæ. de rer. diu. vbi dicit, quod licet quis non possit præscribere ius habendi molendinum in flumine publi. quia iura publica populo non possunt præscribi, *l. fin.* ff. de vsu cap. tamen possunt præscribi per tantum tempus, cuius non extet memoria, quia habet vim privilegij, *l. hoc iure*, §. *ductus aqua*, ff. de aqua quor. & est. Et hoc tempore dicit posse præscribi ius habendi molendinum in flumine publ. imo plus dicit, quod 30. anni sufficiant, secundum Ioan. vt not. per gloss. in *l. institui. de rer. diu. paragr. flumina*, in v. sic. omnibus. Sed illa gloss. non probat hoc, quia non loquitur de præscribendo

bendo iure publico, in quo erat licitum unicuique, ex quo ius piscandi est commune omnibus, *ut d. l. flumina*, loquitur ergo illa gl. de præscribendo contra priuatum, qui simpliciter habeat prius ius piscandi, & tunc bene sufficiunt 30. vel 40. anni, & ita intelligo illam gloss. & pro hoc est text. cum gl. in *l. fin. ff. de usu. & in l. si quisquam, ff. de diuer. & tempo. præscript.* & hoc procedit, quando fuit in quasi possessione iuris piscandi, alias non sufficeret, quod piscatus fuisset 30. vel 40. ann. *ut not. Angel. in d. l. fin.* Nec obstat prædictis *l. fin. C. de sacrosan. Eccles. cum auct. ibi posita*, quæ incipit *quas actiones*, quia loquitur quando tractatur de præscribendo rem priuatam, quæ spectat ad ciuitatem vel locum publ. Et ex prædictis distinguendo ita concludas, Aut queritur de præscribendo locum publ. puta de ducendo aquam per viam public. & requiritur tantum tempus, quod non exierit memoria in contrarium *ut d. §. iustus aqua*. Aut de præscribendo ius publicum contra priuatum, puta quod quis possit solus piscari flumine publ. & sufficiunt 30. vel 40. anni, si fuit in quasi possessione piscandi, *ut d. l. fin.* & ita Angel. in *princip. ff. de usu.* Aut de præscribendo rem priuata contra temp. & regulariter sufficiunt 40. anni, *ut d. auct. quas actiones*. Aut tractatur de præscribendo iure priuato contra priuatum puta seruitutem, & tunc aut habet causam continuam vel quasi, & sufficit longum tempus 10. vel 20. ann. *ut d. l. si quis diu iure*, aut habet causam discontinuam, & requiritur tantum tempus, cuius non extet memoria in contrarium, *ut leg. 1. in fin. D. de aqua plu. arcend. & not. gloss. in leg. seruantes prædiorum. D. de seruit. tit. generali.* Tertio casu quando agitur

ritur de præscribendo respectu priui Domini superioris, in cuius fundo aqua oritur, & tenet, quod nullum ius sit quæsitum contra ipsum per Dominum inferiorem: quia quantum ad Dominum superiorem fundi, in quo aqua oritur, non potest dici quod fuerit aut sit aliqua quasi possessio seruitutis, si in fundo suo superiori nihil actum est, sed ipse Dominus superior utebatur aqua per fundum suum sine facto Domini inferioris, *ut patet ex his quæ dicta sunt.*

Secunda quæ ex prædictis deciditur, quidam dedit aquam per fistulas vel canalia lignea, vel habebat ius claudendi clauicam certis horis, ne aqua laberetur ad fundum vicini, sed ut duceretur ad fundum suum: & ex istis fistulis vel canalibus vel clauica clausa fluere consuevit certa pars aquæ per foramina: vel quia clauica clauderetur cum stramine vel sterquilinio aut terra, ex qua aliquantulum stillare consuevit: quæ aqua discutrit per loca inferiora, & collecta fuit per Dominos inferiores longissimo tempore pro irrigandis prædiis suis, vel pro haultu aquæ, vel alio usu: Dominus superior qui habet ius aquæ ducendæ, vult ita claudere aquam, ut nihil penitus discutrat ad loca inferiora: Dominus inferiores volunt ut discutrat illa modica aqua sicut discutrit cõuenit. Et videtur quod claudere non possit: quia aqua non potest diuertere à suo solito cursu, *l. 2. C. ad l. Aquil. & l. præses, & l. si manifeste, cum ibi not. C. de seru. & de hoc videtur esse casus in terminis in leg. 1. præag. fin. ff. de riuis.* Ita contrarium videtur, quia dicta aqua non discutrit ad fundum inferiorem iure seruatus, sed iure familiaritatis, ex quo Dominus inferior nihil ferit in fundo superiori, sed ipsa aqua, quia commodè ducere non potest, discutrit

currit de se ad loca inferiora: & quod possit eam superior totam continere, & sibi conservare, videtur esse text. ad litteram in l. 3. in princ. & §. 1. ff. de riuis, vbi in principi. hanc verba scribuntur. *Nā si operis aliquid faciat quis, ut magis aquam conseruet vel contineat, non impune potest prohiberi.* Deinde in §. 1. dicitur, *Seruius & Labeo scribunt si quis riuum, qui ab initio terrenus fuit, quia aquam non continebat, camenticiū velit facere audiendum esse.* Sed & si eam riuum qui struētilis fuit, terrenum postea quis faciat, aut partem riuī, aque non esse prohibendum, & istud est verius. Quod tamen intellige quando hoc facit Dominus superior ex vigenti necessitate, vel ex magna utilitate, & ita loquitur d. leg. 3. in princip. & §. primo, sed vbi non est necessitas vrgens vel magna utilitas, tunc non potest, & ita loquitur l. 1. §. si quis terrenum, ff. de riuis, secundum Bart. ibi, qui ita concordat dicta iura. Vel secundo potest dici & aliter concordari, Aut Dominus superior vult facere murum ad latus, ut aqua non vagetur, & potest, ut d. leg. 1. in princip. & paragr. primo. Aut vult fundum riuī de terreno lapideum facere, & non potest, ut d. §. si quis secundum gloss. ibi. Vel tertio potest concordari. Aut vult camentum facere, & potest. Aut vult de lapidibus ornatis & compositis, & non potest, ut vult gloss. in dict. paragr. si quis terrenum, secundum alium intellectum. Item quod dixi aquam contineri posse, intellige quando dicta aqua ducebatur per Dominum superiorem absque alia obligatione. Secus si tenebatur primo, vel pacto vel alia obligatione ducere per canalia lignea, vel clauicæ foramen claudere terra vel stramine vel sterquilinio, & veller mutare formam, puta de ligneis facere

lapideum, vel claudere foramen cum lapidibus vel ligno: quia non posset in præjudicium inferiorum, argument. l. præses. C. de seruitur. & l. 2. C. ad leg. Aquiliam, cum similib. Et intellige quando nulla seruitus fuisset imposita: quia si esset imposita non posset mutare formam, ut est casus in l. 2. ff. de riuis.

Sed circa prædicta potest dubitari, ⁶¹ quid si habeo ius ducendi aquam per fundum tuum iure seruit. duxi per riuum apertum, & nunc volo riuum subterraneum facere? Et videtur quod non possim: quia ex hoc aufero Domino soli commodum appellendi pecus ad dictum riuum, vel hauriendi aquam ex eod. & ita Labeo videtur dixisse in l. 2. in princ. que incipit, *Labeo, ff. de riuis.* In contrariū videtur, quod imo possim claudere: quia quod Dominus soli, per quem ducitur riuus, priuetur commodo hauriendi aquam ex riuo, vel appellendi pecus ad eum, procedit magis ex occasione quam ex iure. Et ista videtur fuisse sententia Pomponij contra Labeonem, ut dicit Paul. in d. l. 2. Tu verò pro concordia ita concludas: Aut est imposita seruitus fundo vicini, ut possim ducere riuum apertum per fundum, & tunc non possum claudere & idem si dictum est de riuo clauso, quia non potest aperiri, aut non est dictum de riuo aperto vel clauso, & tunc distingue. Aut claudendo vel aperiendo riuum non fit deterior conditio Domini fundi seruiantis, per quem duo riuum, & teneas, quod possim claudere vel aperire, & ita intelligitur opin. Pomponij, per l. 1. in fin. ff. de riuis. Aut fit deterior conditio Domini fundi seruiantis, & tunc aut est maior utilitas eius cui debetur seruitus, quam Domini fundi seruiantis damnum, & tunc potest claudere

claudere vel aperire, per d.l. 1. in fin. & sic etiam procedat opin. Pomponij, aut est magis damnum domini fundi seruiantis quam utilitas domini fundi dominantis, qui ducit aquam per riuū: & tunc non potest mutare claudendo vel aperiendo. & ita intelligitur opin. Labeonis. & nor. gloss. in l. 2. ff. de riuis. quam sequitur ibi Bartol. & ita etiam vult glo. in l. 3. in princ. in vers. aduersarij eod. tit. glo. singulariter vult, quod quando fit causa seruandi aquam vel retinendi, necessario non habet locum prædicta distin. de quo vide quod dixi in q. præ. vers. sic. & hoc intellige esse verū.

62 Item, * iuxta prædicta dubitari potest, quod si quis habet ius ducendi aquam per fundum vicini, & duxit per riuum, nunc vult nouum canalem vel fistulas in riuo collocare, cum nunquam habuerit: an possit? Dic quod sic, & si impediatur: competit ei interdictum vtile de riuis, si propter ipsius utilitatem hoc facit in commoditate eius, cuius ager est: ut est casus in l. seruus. §. si quis nouum. ff. de riuis. & ideo datur vtile interdictum, non directum: quia directum datur, quando iā habuit, ut dicit ibi gl. in verbo, Vtile.

63 Sed quid è contra, * si primo duxi aquam per fistulas vel canales per fundum vicini, nunc volo ducere per riuum? Dic quod non possum: quia hoc fieret cum incommoitate vicini, foediendo in eius fundo. argum. d. §. si quis nouum ff. de riuis. vbi etiam dicitur, quod non possum dilatare, vel attolle- re, vel extendere riuum, vel per alium locum ducere. & hoc probatur etiam in l. 2. paragr. quod autem ait ff. ne quid in flumine publ. & in l. 1. §. restituas. ff. ne quid in loco publico. Et adde quod dixi supra in 2. colum. huius 8. quæst. principalis, in vers. item habens ius aqua ducenda. Tertia quæstio prin-

cipalis ex prædictis decidi potest, si aqua ^{b b} oritur in fundo Titij, & dis- ^{bb} currit ad fundum Sempronij & ex fundo Sempronij ad fundum Caij, nunquid Sempronius possit aquam, postquam est ingressa fundum suum, ipsam continere vel diuertere ad alium fundum suum inferiorem, ita ut ad fundum Caij non perueniat, ad quem est solita peruenire? & videtur quod possit eam continere, vel ad alias partes suas vel alias ducere, ut leg. 1. paragr. illud Labeo. ff. de aqua quot. & asti. & glo. in leg. ex meo, & in leg. cum essent. paragr. 1. ff. de seru. rust. prad. & sæpius hoc dictum est. Cōtrarium videtur tenere Bald. in leg. item lapilli. in 2. col. circa fin. vers. tu distingue qui dicit. Aut aqua nascitur in prædio tuo, & potes eam mihi impedire, quia beneficio tuo ex prædio tuo habeo. Aut in agrum meum aliunde venit: tunc cum non habeam ego inferior beneficium à te, non potes mihi auferre, cum tibi non proffit, & mihi noceat, & sic Baldus videtur Sempronium, qui in medio est non posse aquam diuertere, quando mihi nocet, & sibi non prodest, & sic à contrario videtur sentire, quod si sibi prodest, possit diuertere. Ego vero puto aliter distinguendum, aut queritur de impedimento domini superioris fundi, in quo aqua oritur: aut de impedimento Caij domini inferioris. Primo casu concludere, aut est imposta seruitus fundo inferiori certo modo, & secundum illum modum aqua debet duci, & non aliter. argum. leg. 2. in fin. de riuis. & l. si in meo. in fin. ff. de aqua plu. arcen. & arg. eorum quæ dixi in pr. huius 8. q. princ. aut est imposta seruitus, sed non limitata: & tunc idè, quando vellet diuertere contra debitam seruitutē. Aut non vult facere dominus in se-

T t

rior contra debitam seruitutem : quia fundo superiori nulla debetur seruitus : & tunc dicas, quod Dominus superior regulariter non potest impedire, postquam aqua est ingressa fundum Sempronij, nisi illa aqua, seu eius diuersio sit nocitura fundo, ex quo aqua oritur : *ut dict. leg. 1. §. illud Labeo dicit, ff. de aqua quot. & asti. ut not. gloss. in d. leg. ex meo.* Secundo casu principali dicas : Aut Cajo Dominus inferior habet seruitutem aliquam in fundo Sempronij superioris, vel est in quasi possessione seruitutis dicti fundi Sempronij, non poterit Sempronius diuertere aquam contra debitam seruitutem : *ut l. praesens, & l. si manifeste. C. de seruitut. & leg. 2. C. ad l. Aquil. cum similib.* Aut non habet Cajo aliquam seruitutem, nec est in quasi possessione seruitutis fundi Sempronij superioris : puta quia aqua ex fundo superiori extendit se ad fundum Caj per modum facultatis : puta quia Cajo nil fecit in fundo Sempronij, & tunc aut Sempronius vult diuertere animo nocendi Cajo, & non potest : *ut leg. 1. paragr. denique ff. de aqua plu. arcend. & not. gloss. in leg. fin. ff. de dam. infect.* Quod in dubio non praesumitur : *ut nota. gloss. & Dd. in d. paragr. fin. & Bald. in leg. item lapilli, in 2. column. ad fin. ff. de ver. diu. & supra in dict. versi. ego vero.* In hac quaestione pro veritate & concordia sic distinguerem : Aut vult diuertere plus aquae quam sit ei utile, & non potest : quia propter excessum praesumeretur fecisse animo iniuriandi seu nocendi : *ut eleganter dicit Baldus in d. leg. item lapilli.* Aut non vult diuertere animo nocendi, & tunc aut Sempronius habet aquam iure seruitutis, sibi debitam ex fundo Titij, in quo aqua oritur : & tunc aut illa seruitus est limitata, puta ut Sempronius possit

aquam ducere ex fundo Titij ad fundum suum causa irrigandi ipsum ceteris horis : & tunc videtur, quod ad illum usum tantum possit uti, & non ultra, *argum. l. certo generi, ff. de seru. rust. prad.* quia limitata dispositio limitatum producit effectum, *l. in agris, ff. de acquir. rer. dom. n.* & sic, quod ultra illum usum non possit aquam diuertere in damnum Caj inferioris. Ego tamen in hoc credo contrarium esse verius de iure, quia cum aqua ex fundo Sempronij discurrat ad fundum Caj, non iure alicuius seruitutis, sed facultatis tantum, est in potestate Sempronij aquam retinere vel eam diuertere ad alia loca : quia sua est, postquam est ingressa fundum suum, per ea quae dicta sunt. Nec obstat dum dixi, limitata dispositio limitatum producit effectum : quia illa regula procedit quo ad personam Titij superioris, pro qua limitata est, non quo ad personam Caj inferioris, cum qua nihil conuentum est. Vnde poterit dicere Sempronius Cajo, quantum ad te pertinet, liberas ades habeo, *leg. loci corpus, §. competis. & ibi Flor. ff. si seru. vend. Facit l. si prior. §. si simpliciter, ff. qui pos. in pign. hab. & l. fin. C. de rei vend.*

Et * quia regaliter non possum op-
ponere de iure tertij, quando non est
exclusiuum iuris agentis : *ut not. in dict. paragr. competis. & per Cyn. & Dd. in leg. cum seruum quispiam. C. de seru. fugi. & per Bartol. plene in l. 2. ff. de re iudica. & per Bartol. & Bald. in antient. qui rem. Co. de sacrosanct. Eccles. & per For. in leg. his consequenter, paragr. 1. ff. famil. herisc. & per not. per Bartol. Bald. & Dd. in leg. si alienam, ff. solut. matrim.* Aut est seruitus imposita fundo Sempronij per Titium Dominum superiorem non limitata, sed simpliciter : videlicet ut possit ducere aquam

ad.

ad fundum suum, & idem multo magis dicendum est, *ut proxime d. xi.* Aut Sempronius recepit aquam in fundo suo ex fundo Titij superioris, non iure seruitutis, sed iure facultatis: & tunc aut Sempronius diuertendo aquam a fundo Caij, nihil sibi prodest, & Cajo nocet, & non potest divertere: quia Caius non recipit aquam ex beneficio Sempronij, ita intelligatur Bald. in d. l. item lapilli, ff. de rerum diuis. pro quo facit, l. prima, §. idem ait, aquam, ff. de aqua plu. arcend. Aut diuertendo Sempronius aquam ex fundo Caij, Cajo non nocet: quia quod tibi non nocet, & mihi prodest, facilliter concedendum est: *ut leg. i. paragr. nec igitur, & ibi not. ff. solut. marit. & argu. l. sum. §. fin. & l. Proculus, ff. de damnis infecto.* Aut diuertendo prodest sibi Sempronio, & nocet Cajo, & in hoc est maior dubitatio, & Bald. videtur sentire in d. l. item lapilli quod non possit. Ego teneo contrarium, ex quo semper facit in suo, & aufert lucrum Cajo, cui nulla seruitus debetur: *ut d. leg. fluminum, in fin. & d. leg. Proculus, & per ea que dicta sunt supra.* Et in quantum dixi in tota ista quæsti. quod Sempronius potest aquam divertere in damnum Caij inferioris, vel contra voluntatem Titij superioris: intellige, nisi isti tres fundi fuissent prius vnus tantum, vel nisi fuisset vnus tantum fundus: & postea fuerint diuisi, vel diuisus inter eos, vel eorum auctores, puta cohæredes vel legatarios: vel quia simul emisissent dictum fundum, & postea inter ipsos diuisissent: quia tunc quilibet deberet vti aqua, sicut erat & discurrere tempore diuisionis dicti fundi: quia sic tacite videtur actum inter eos, ex quo ita discurrere tempore diuisionis, argum. leg. qui binas ades, cum leg. sequi, ff. de seru. urb. præd. & leg. quod conclane,

cum ibi not. ff. de dam. infect. & argum. eorum que dicit Bald. in cap. i. §. si quis de marso, in 4. colu. in fin. in tit. de controu. inuesti. & per ea que dixi in versic. item prædicta intellige vera, ante versic. ex prædictis sequitur d. c. i. sio multarum quæstionum. Fallit l. alienatus, & l. si aqua ductus, ff. de contrah. empt. & l. in his, §. non debeo, ff. de regul. iur. & pro hoc facit l. ediles ajunt, in princip. ff. de adi. edict.

Vbi * dicitur, si venditur equus, qui 63 habet sellam vel ornamenta tempore quo venditur: videtur esse vendita sella, & ornamenta, *ut ibi dixi & not. per Bari. in l. eum qui. §. non solum. Digestis, de su. tis, & per Guil. Bartol. & Dd. in l. si ut certo paragr. usque adeo. Digestis, de commodat. & habetur per Ang. de Aretin. Institut. de actio. §. in duplum,* qui dicit plus, quod non solum veniunt ornamenta, quæ habebat tempore venditionis: sed etiam ante per duos dies: *ut est casus mirabilis, in dicta leg. adiles ajunt, paragr. vendidi, & ibi etiam de hoc dixi, & in leg. via constitui, paragr. final. & quod ibi notat Bartol. Digestis, de seru. rust. præd. & leg. si in vendendo, in prin. ip. Digestis, de contrahen. empt. cum simil.* In quibus habetur, quod in dubio res videtur esse vendita vel diuisa libere, & non cum aliqua seruitute: quia illa iura intelligo de seruitutibus, quæ habent causam momentaneam, puta itineris. Secus si successiuam, sicut est seruitus aquæ ductus: *ut leg. foramen, in princip. paragr. r. ff. de seru. urb. præd. ut plene d. xi supra in 1. lib. in tit. de seru. itineris sen aditus, vbi omnino vide pro declaratione huius quæsti.* Nec obstat etiam leg. si quis ades, in princip. ff. de seru. urb. præd. vbi dicitur, quod si plures fundi qui debent seruitutem, efficiantur vnus tantum, seruitur tollitur:

quia res sua nemini seruit. *leg. in re communi. eod. titul.* & si postea vnus de illis venditur vel diuiditur, videtur vendi vel diuidi libere. Pro hoc dicta *leg. si in vendendo. in princip.* quia illa iura intelligo nisi tempore venditionis vel diuisionis aqua discurreret per fundos prædictos: quia videtur venditio & diuisio facta, vt fundi remaneant, sicut reperiebantur. Sed si aqua tempore diuisionis non discurrebat per prædictos fundos, vel erat prius seruitus habens causam momentaneam: tunc esset aliter dicendum: nisi in diuisione diceretur, cum accessibus & egressibus vltima ad vias publicas, & cum aquis aquarum: quia de cursibus, & cæ. vt *plene dixi in dicto titul. de seruitutibus itine. seu aditus.* quæ omnia perpetuo tene mentis, quia sunt quotidiana.

66 Quarta, * quæstio principalis potest ex prædictis decidi in casu è conuerso. Nam supra dictum est quando dominus superior vult præcidere venas in fundo suo ortas, & impedire ne aqua discurrat ad fundum inferiorem, quid è contra quidam habet fundum superiorem, in quo aqua nascitur, puta profunde per quindecim pedes, quæ discurret solum ad fundum vicini inferiorem per subterraneos meatus: & quia non transeunt meatus illi fundum vicini, aqua ascendit in fundo superiori per illos 15. passus, & ducitur à domino superiori per fundum suum dominus inferior fodit in fundo suo: & ex eo aqua exit ita, vt non possit amplius ascendere ad superficiem fundi superioris, quæritur nunquid possit: Et videtur quod sic, per l. flumina. §. item videmus. cum l. Proculus. ff. de damn. infect. cum alijs similibus supra ad hoc allegatis. Ego itaque contrarium per text. in d. l. fin.

minum. §. fin. in fin. vbi dicitur quod si tam alte fodiam in meo, vt paries tuus stare non possit, tibi teneor: & sic ibi probatur: si aufero tibi id quod à me non habes, nec à meo peruenit, sed à tuo, & sic infero tibi damnum, hoc de iure facere non possum: quia ibi alte fodiens qui promiserat de damno infecto. auferere lucrum, quod non proueniebat à re promissoris. Nam firmitas parietis vicini, cui erat facta promissio de damno infecto, proueniebat à re promissoris. Nam firmitas parietis, & illud fundamentum est ipsius vicini, non autem proueniebat à domo ipsius fodientis: ideo hoc facere non potest, secundum paulum de Castr. qui ibi dicit istum esse verum intellectum illius text. quem gloss. & Dd. non viderunt: sed ita est in casu proposito, dominus fundi inferioris fodiendo in suo fundo, & aquam educendo auferit domino fundi superioris aquam, quæ peruenit à fundo superiori ad inferiorem, & non è contra ergo de iure non potest. Præterea hoc etiam probari potest: quia sicuti ædificando in meo, non possum mittere in alienum *leg. quemadmodum. paragr. si protec. in fin. ff. ad leg. Aquiliam. & leg. si viem. paragr. si ad ianuam. ff. quod vi aut clam.* ita videtur & multo magis, quod ædificando in meo non possum auferre illud quod est alienum, nec à me habes originem: quia plus videtur esse, auferre alienum, quam simpliciter in alieno mittere: juxta l. id quod nostrum. ff. de regulis juris, ex quo magis damnum contingit in auferendo rem alienam. argumento autem. multo magis, de sacro sancti. eccl. & l. quanto magis. ff. de iure iur. Quod singulariter no. quia potest trahi ad decisionem multarum quæstionum similium. Puto tamen si vellet dominus inferior in suo fundo fodere, non.

non causa prædictam aquam habendi similiter forte ut penum faceret aut cloacam, non impediretur, si ita clauderetur meatus aquæ subterraneæ, quod impediretur ascensus eius ad fundum superiorem. *argum d. l. fluminum §. fin. ibi*, ut paries stare non possit à contrario sensu, & *argum d. §. fin. versic. ait Trebatius*. ibi neque enim existimari operis mei initio damnum tibi dari in ea re, in qua iure meo usus sum. *ff. de damno infecto*.

67 Quinta, * quæstio similiter decidi potest, si aqua discurrat à fundo Titij superiori, & in fundo Sempronij inferiori per venas subterraneas: & quia Sempronius non fodit in fundum suum, tota aqua fluere consuevit ex superiori fundo Titij, nunc Sempronius fodit in fundo suo, & venas aperuit, ita ut tota aqua tam illa quæ in venis suis nascitur, quam illa quæ ex venis Titij fundi superioris, discurrat ad fundum ipsius Sempronij, & desinat ascendere ad superficiem fundi Titij, nunquid ita possit fodere Sempronius? Et ex prædictis concludendum est: Aut quæritur nunquid potuerit fodere, & aquam ducere ex venis, quæ ex fundi sui venis procedit: & sine dubio potest: quia qui fodit in suo, nihil mittit in alienum, nec de alieno aliquid aufert. Aut quæritur de educatione aquæ, quæ oritur ex venis subterraneis fundi Titij superioris, & dicendum quod non potest, *per dictam l. fluminum §. fin. in fin. & per ea quæ dixi in questione præcedenti*.

68 Sed est vltima prædicta quæstio, si ille qui habet jus aquæ ducendæ, * admiscuit aliam aquam illi quam modo ducere solebat, nunquid possit prohiberi, ut quod sic non solum pro addita aqua, sed etiam pro tota simul mixta poterit prohiberi: *ut est text. in l. item quæritur. ff. de aqua quor. & est ius*. Et est

ratio, quia illa aqua mixta est indiuisibilis: & propterea vtile per inutile vitatur, & ita vult gloss. in dicto §. item quæritur, & §. seq. & pro hoc facit ratio: quia in indiuisibilibus vtile vitatur per inutile: *ut l. si sponsus §. generaliter. ff. de donat. inter vir. in l. Pedius. in prin. & ibi not. ff. de arbitris. & per Bartol. & Dd. in l. 1. §. per ultim. ff. de verborum obligat.* Quod intellige verum, quando aqua admixta est facto hominis, secus quando aqua crescit non facto hominis: sed naturaliter: quia tunc non potest prohiberi ducere totam aquam: *ut est text. notabilis in l. hoc iure. §. aqua, quæ in riuo. ff. de aqua quor. secundum Oldra. & Alberic. de Rosat. l. Rutilia Polla. Digestis, de contrahend. em. ti.*

Vltimus quæto, * statutum est in civitate, ut quis possit ducere aquam ex fundo superiori per fundum vicini medium ad aliquem fundum suum inferiorem, solvendo damnum vicino, quod cautio fiat in fundo suo, quod statutum valet propter publicam utilitatem: *ut dixi supra in quinta questione principali, per not. in l. fin. c. si contra ius vel util. publ.* Modo quis vult ducere aquam per fundum vicini ad suum, in quo fundo vicini est fons vel sunt venæ aquarum, & si poterit in eo fodere vel per ipsum aquam ducere, miscetur aqua sua cum aqua vicini, & utraque transibit ad fundum inferiorem, nunquid possit, & videtur quod sic, quia statutum loquitur simpliciter, quod per fundum vicini possit aqua duci, satisfaciendo sibi damnum: ergo simpliciter & indistincte debet intelligi. decima nona distinctio. si Romanorum. Nec distinguit, an sit damnum respectu terre fundi, vel respectu aquæ ipsius: ergo nec nos distinguere debemus. *l. de pretio, de public.* Præterea huiusmodi statutum est favorabile, & fa-

Et improprie publicam utilitatem: ergo videtur, esse in dubio intelligendum late, & ampliandum, ubi subesset eadem ratio: *juxta not. per Bartol. in l. si constan. in princip. 9. quest. prime partis principalis ff. sol. matrim. & per Cyn. & Dd. in l. 1. C. de adulter. & per Bald. in l. maximum vitium. C. de libe. prater. & per modernos in l. si vero, §. de viro. ff. sol. matrim.* Sed contrarium dico verius esse de iure. Nam illud statutum debet intelligi, dummodo non fiat damnum vicino in suo aquaeductu, *ut probatur in l. hoc me. §. is qui in aqua. ibi, aquarum rivalium. ff. de aqua quotidiana & aestiva, & l. Imperatores ff. de servit. rust. pred. & l. 1. §. sunt qui putant, ff. ne quid in flumine publico.* Et facit quod dixi supra 3. *questio. principali, circa finem.* Item de hoc videtur esse text. *in l. p. a. ff. de servit. & aqua. cum ibi not. per gloss. & Dd.*

70 Item * hoc probatur ratione, quando privilegiatus & causae privilegij sunt parie potentie, potior conditio est possidentis: *ut in capit. in pari. de regul. iur. in 6. & l. si servus, paragr. de illo. Digest. de verbo. obligat. & notat Bartol. & Dd. in authent. quas actiones. Codic. de sacrosanct. Eccle. & facit ad hoc l. g. verum. paragr. penult. Dig. de m. no. in ca. fin. extra de ord. cogn.* Sed ille, per cuius fundum vicinus vult ducere aquam, habet etiam aquam, quæ est similiter privilegiata, vel quia eam ducit aut ducere potest ad irrigandos agros: ergo non debet sibi auferre ius aquæ suæ, ut alteri concedatur: *in xta not. per gl. & Dd. in d. l. praes. Item pro hac opinione facit, l. fin. §. fin. ibi, ne quod posteriori datum est, & c. Codic. qui petio. in pign. habe. ubi probatur, quod quando sunt duæ dotes, non debemus magis favere vni quam alteri, & sic non debemus cooperire*

vnum, stare, & aliud discoopere: *ut ibi not. Bartol. & Dd. & gloss. in authent. quomodo oportet Episc. paragr. sed neque effusus, in versic. quia per illum textum, colla. 1.* Et pro hoc facit etiam *authent. nisi rogati. cum ibi not. C. ad Treb. facit etiam ad hoc, quod dixi in questione precedenti.* Nec obstat, quod statutum loquatur simpliciter, ut possit aqua duci per fundum vicini, satis faciendo sibi damnum, quia non debet intelligi de damno alterius aquæ, quæ gaudeat eodem privilegio, per prædicta. Nec obstat, quod statutum sit favorabile, & in favorem ductus, & propter publicam utilitatem: quia idem favor est in veroque casu: & ideo melior est conditio possidentis, *ut ibi dixi.*

Quæro nunc de alia questione quotidiana: * Aqua ex fundo meo superiori descendit ad tuum inferiorem, & inundat totum fundum tuum ex magna abundantia aquarum, quæritur de duobus. Primo nunquid ego, qui sum Dominus fundi superioris, cogar retinere aquam in fundo meo, puta faciend. fossam & aggeres, & in eo aquam recolligendo, ne discurrat ad fundum tuum: Secundo, posito quod non cogar retinere, an possim te inferiorem cogere, ut eam in fundo tuo recipias, & fossam facias, vel alueum & aggeres, vel patiaris quod aqua descendat ex tuo ad alium inferiorem? Circa quæ dicas in primis tria esse considerata. Primum est, legis conventio, ut si aliqua interuenit, illa sit servanda, *l. 1. §. denique ait, & l. in summa, §. 1. de aqua plu. arcend. & leg. 1. paragr. si conuenit, ff. de positi. cum aliis similibus allegatis in gloss. supra in principio huius §. qu. principalis.* Secundum est, loci natura, quæ debet inspicere, quæ est, ut regulariter fundus inferior superiori seruiat, ut patiat hanc servitutem, &

& teneatur suscipere aquam fundi superioris, nisi aliter conuentum sit: *ut d.l. in summa, in principio.* Agri enim naturam seruandam esse dicit d.l. 1. §. denique ait 23. & semper inferiorem superiori seruire, atque hoc incommodum naturaliter pati inferiorem agrum à superiore compensareque debere cum alio commodo: sicut enim omnis pinguedo terræ ad eum decurrit: ita etiam quæ incommodum ad eum defluit: *ut eleganter dicit textus, in d. leg. 1. §. denique, de aqua plu. arcend. & dicta l. in summa, in princip. eod. tit.* Tertium est, quod debet considerari, quando non esset dicta aliqua lex inferiori vel superiori, nec natura loci hoc declarat: quia plana sunt loca, ita ut nullus ager posset dici inferior vel superior, tunc loci veritas, quæ vicem legis obtinet, & pro lege semper habetur dirimendarum litium causa utique seruanda est, *ut dicit textus in dicto §. denique ait, versic. si tamen agri lex: & ibi gloss. in d. in summa, in princip.* Quartum etiam posset considerari, quando aliqua conuentio non esset, vel natura loci aliquid non declarat, neque sibi est quid sit seruandum. Circa primum quando interuenit conuentio de retinenda superiori, ne ad inferiorem: vel de mittenda in fundum inferiorem, dicas illam conuentionem esse seruandam, & per eam seruitutem imponi: *ut d.l. 1. §. denique ait, & l. in summa, in principio. ff. de aqua plu. arc. conjuncta l. semper in stipulationibus, ff. de reg. iur.*

72 Sed *dubitari potest, si simpliciter est imposita, vel per conuentionem seruitus, ut superiori vicinus teneatur aquam retinere in fundo suo, vel quod inferior teneatur fossa eam recipere; nunquid superior vel inferior teneatur purgare, vel aggeres facere aut mu-

nire? Et videtur quod sic: quia qui tenetur ad vnum, tenetur ad omnia, per quæ peruenitur ad illud: *ut l. 2. cum ibi notat, ff. de iurisdic. omnium iud.* Et qui permittit sequentia, videtur permittere antecedentia, quibus mediantibus ad sequentia peruenitur: *ut probatur in l. 1. §. 1. de seru. rust. prad. & l. refertio nis, §. 1. ff. communia prad. & l. vertere, ff. de iuner. actusque priuat.* Et facit ad hoc quod notat Bartol. in l. 1. in princ. in 2. colum. in fin. de noui oper. nunc. Item qui permittit consequens, videtur permittere necessario antecedens, *l. illud, & l. pro herede, §. Pap. ff. de acqui. endæ hereditate, & text. cum gloss. notab. & ibi Bald. C. de dot. promiss. in l. 2. & pro hoc l. g. ad rem mobile r. & l. ad legatum, ff. de procurator.* Sed videas, quod imo ille cuius fundus debet seruitutem, non tenetur purgare, vel aggeres facere, vel munire, sed solum tenetur pati, ut Dominus fundi, cui seruitus debetur prædicta vel solita facere possit: *ut probatur in l. 1. §. denique ait, in primo. & §. fin. ff. de aqua plu. arcen. ubi ita dicit, non ergo cogemus vicinū aggeres munire, sed nos in eius agro munemus, qui text. intelligitur, quando passio vel veritate erat inducta seruitus retinendi aquam in fundo, recipiendæ aquam ex fundo superioris, ut dicit gloss. in d. §. fin. in vers. munire.* Et ita intellige quæ dixi supra in 4. qu. principali, in fin. versic. sed pone questionem quam habui de facto.

Et est ratio regulariter, * quia ille 733 qui habet seruitutem, non cogitur facere, sed pati: *ut l. quoties, §. seru. ff. de seru. titul. generali, & l. si forte, paragraph. etiam, vers. nam in omnibus seruitutibus, ff. si eru. vend. excepta seruitute oneris ferendi: quia in illa debens seruitutem potest cogi facere, ut leg. cum debere columnam, ff. de seru.*

*urb. prad. & ita tenet gloss. in d.l. i. §. fin. in vers. cogemus, ff. de aqua plu. arcend. & gloss. in l. summa, §. i. in vers. vel te, qua incipit, qui es, eod. titul. & intelligo text. illum, §. fin. non solum quando superior vicinus tenebatur aquam retinere in fundo suo : quia tunc si opus, per quod retinetur, indiget refectioe, non tenetur superior reficere, sed pati ut inferior reficiat, & ita intelligit Paul. de Castr. ibi summarie, paragr. tenique ait, & probatur in leg. in summa, §. item Varus ad finem, ibi, si e-
 lim aggerem restituere in agrum, eodem titul. Sed etiam intelligo text. in dicto paragr. si quando inferior vicinus tenebatur in fundo suo recipere aquam provenientem ex fundo superiori: quia tunc inferior non tenetur mundare, seu purgare locum, aggerem munire, ne aquae discurrant ad fundum suum, sed tenetur solum pati, ut superior hoc facere possit, cum sit eadem ratio, leg. illud, ff. ad leg. Aquil. Et hoc etiam tenet Paulus de Castr. in d.l. in summa, d. paragr. apud Labonem, ibi dum text. dicit, hanc inferior vicinus non purgabit, supplet idem in superiore, cum sit eadem ratio : & ideo dum textus dicit in d. leg. i. paragr. fin. non ergo cogemus vicinum aggeres munire, intellige vicinum, cuius fundus servitutem debet, siue sit fundus superior, siue inferior : & dum postea subdit, quod nos in eius agro munemus : expone in agro superiore vel inferiore servitutem debente, & dum dicit, quod Dominus praedij dominantis potest agere contra Dominum praedij servientis, ut patiat in fundo suo purgari foueas, vel aggeres muniri, intelligi debet quando Dominus fundi servientis nullam poterat utilitatem consequi: puta ex munitione aggerum, quoniam ex illa non posset consequi, nisi laborem & im-*

penfas : quo casu potest agi per Dominum praedij dominantis simpliciter, ut Dominus praedij servientis patiat aggeres muniri. Sed si posset aliquam utilitatem consequi, puta ex purgatione fouearum, seu alvei, ex pinguedine terrae quae extraheretur de fundo suo : tunc si ipse Dominus praedij servientis vellet purgare, praefendus esse Domino praedij dominantis, & ideo non simpliciter agi debet, ut Dominus praedij servientis patiat : sed alternative, ut vel purget, aut purgari permittat : ut leg. in summa, §. apud Labonem, qui ita debet intelligi, secundum Bartolum, Paul. de Castr. Imol. & Dd. ibi, ff. de aqua plu. arcend. & idem tenet Paul. in d.l. §. in summa, paragr. item Varus, in fin. Et ex praedictis sequitur, quod quando superior vicinus tenetur retinere aquam in fundo superiori, ne discurrat ad inferiorem, & opus quod retinet aquam, ne inferiori nocere, sit destructum naturaliter, puta ex superabundantia aquarum, vel etiam aliter, siue illud opus sit supernaturale, quia non manu factum : siue quasi naturale, quia manu factum, sed non extat eius memoria, sed iure servitutis retinebatur, potest vicinus cuius fundus debet servitutem, cogi, ut patiat opus resciri, vel in pristinum statum reponi : ut est casus in d. leg. in summa, §. item Varus, & id. in hoc tenet ibi Paul. de Castr. Item ex hoc etiam sequitur, quod si ille, qui habet servitutem, destruit opus, propter quod aqua retinetur in fundo servientis, & nocet fundo dominanti : potest cogi ad ponendum seu restituendum dictum opus in pristinum statum : ut leg. in summa, §. item Labeo, & hoc tenet Paul. in l. i. §. & si vicinus, eod. titul. & intelligitur nocere, non solum quando aqua non debet aliquo modo descendere ad fundum

Fundum inferiorem, & nimis descen-
dit propter destructionem vel reple-
tionem foueæ, quæ aquam in fundo
superiori continebat, sed etiam quan-
do in agro superiori erat fossa, quæ
debebat aquam continere, vt palatim
& moderate discurreret ad fundum in-
feriorem, puta ad ipsum irrigandum:
& sic fossa erat in fundo superiori pro-
pter utilitatem agri inferioris irrigan-
di: & sic postea repleta est fouea, vt
aqua vehementior descenderet ad fun-
dum inferiorem & sic noceret: *vt pro-
batur in dict. leg. in summa, §. apud Al-
phenum, secundum Iacob, de Aret. &
Imol. ibi: qui exponit illum textum,
ibi, dum dicit, aqua descendit, scilicet
paulatim & moderate, quod nota.*
Item intelligitur nocere, quando no-
cet opere facto contra seruitutem im-
positam, siue contra loci naturam aut
vetustatem. Secus si natura loci aut
facto damnum contingat: quia tunc
agi non possit: *vt leg. 1. paragr. huic
illud, & leg. in summa, 1. responsio, ff.
de aqua plu. arcen. & ita tenet Azo
in summa, eod. titul. qui etiam subdit,
quod nocere dicitur, vt detur actio di-
recta aquæ plu. arcen. quando vicino
damnum datur, sed quando quid sit
quominus aqua proficit vicino, cessat
ad hæc actio directa, & datur utilis
eod. tit. l. 1. §. si ut autem, l. 2. §. item
Varus, sicut etiam datur utilis, vbi ne-
mo facit opus: *vt d. l. 2. §. apud, & præ-
dicta procedunt, quando ille qui de-
bet seruitutem, fecit opus in fundo
suo, vel remouit propter quod dam-
num dat fundo dominanti. Sed quid
si alius fecerit? Dic vt l. quamquam In-
lianus, & §. item, si vero ego, & l. si colo-
nus, & l. si tertius, §. Celsus, vsque ad fin.
& l. emptor, in fine, & l. venditor, §. de
aqua plu. arcen. & vide Paul. de Castr.
in l. summa, §. idē Varus, in 1. oppos. eod. tit.**

Secundo * dubitari potest, an non 74
solum Dominus prædij dominantis
possit cogere Dominum prædij ser-
uientis, vt patiat fundum suum put-
gari, vel opus refici, *vt dixi*: sed etiam
Dominus fundi superioris seruientis,
qui iure seruitutis tenetur habere fos-
sam in fundo superiori, ne aqua noceat
vicino inferiori, si illa fossa indiget re-
fectione, possit agere contra Dominum
prædij dominantis, vt eam reficiat ta-
liter, quod non noceat fundo superiori
seruientis? Et dic quod sic: *vt est ca-
sus valde not. in l. in summa, §. apud Al-
phenum, ff. de aqua plu. arcen.* secun-
dum intellectum Paul. de Castr. & ibi
gloss. intelligit illum textum aliter in
causa econue. so, qui intellectus etiam
potest esse bonus. Et adde secundum
eum ibi, quod quando fundus superior
debet seruitutem fundo inferiori, vt
aquam retineat, si habet fossam in fun-
do suo seruientem, tenetur pati, vt fiat
opus iure seruitutis: quatenus est ne-
cessarium ad eius vsum, licet ex hoc re-
sultet: sed si illud indiget refectione,
non tenetur pati, nisi vt reficiatur: *vt
d. §. apud Alphenum, cum ibi notatis, ibi,
an ille qui opere manu facto.*

Terrio * potest dubitari, an ille qui 75
excludit aquam quam naturaliter, &
iure seruitutis, recipere in fundum
suum tenebatur, ne in suum veniat, sed
in alienum deriuetur, teneatur aqua
plu. arcen. & dicendum quod sic: *vt
leg. 1. paragr. Neratius, cum gloss. ff.
de aqua plu. arcen.* & ideo si aqua de
directo fluit in fundum tuum: & tu
opere manu facto deriuas aquam in
meum, aliter quam per se ipsam natu-
raliter fluere, si forte opus factum
non esset, vel si fluere non ita rapide,
tenceris mihi aqua plu. arcen. Et ita
quando aqua non fluebat, nec cadebat
de directo in tuum: & tu ne in tuum

V v

descenderet, opus fecisti, per quod ipsam deriuas in meum: & tunc si erat imposita seruitus, ut eam tenearis recipere, vel si consueuisti longissimo tempore ipsam recipere, adeo quod non extet memoria in contrarium, non potest illam aquam à te excludere, & & in meum deriuare: *ut pr. batur in d. §. Nerarius, & ibi hoc vult gloss. in vers. solet, quam sequitur Paul. & idem not. in leg. in summa, §. illud etiam, in fin. de aqua plu. arce.* sed ubi nulla seruitus deberur, nec per dictum tempus aqua fluxisset, sed solum naturaliter discurrat, dic ut dicam infra in versic. circa secundum, quando natura loci.

76 Quarto * dubitari etiam potest, si concessisti mihi seruitutem, ut possim opere manu facto aquam fluentem ex meo deriuare in tuum, etiam si tibi nocet: an intelligatur etiam si ultra modum noceat? & dic, quod non, *ut est text. multum notabilis in d. l. in summa, paragr. illud etiam, facti ad hoc l. vnus, ff. de seru. urb. pred.* & hoc etiam tenet Paul. de Castr. in d. paragr. illud, qui hoc inducit per quæstionem illam, si fiat compromissum in arbitros vel arbitratores cum potestate, ut possint de iure vnus dare alteri in parua seu magna quantitate: debet intelligi, nisi sit nimis magna & intolerabilis læsio, de quo per Barthol. in leg. si societatem, & arborum, ff. pro socio, & per Baldum. & Da. in leg. cum antea, de arbit. & Canonist. in cap. Quintanallis, de iur. iur. & pro prædictis facit: quia in dubio licet concessio facta per principem, intelligatur cum aliquo damno modico: tamen non intelligitur de maximo: *ut leg. vniuersa, C. de precib. impera. of. & not. gloss. in leg. seruientes prædi. paragr. publico, super verbo, modice, ff. de seru. & est text. cum gl. in leg. 2. paragr. si quis à principe, ff. ne*

quid in loc. publ. & not. gloss. si in leg. sed cum herede, ff. ad Trebel. & glo. 2 §. qu. 2. paragr. rescripta, & Car. Zaba. in c. mandatis, in 7. not. extra, de rescript. & pro hoc facit optime leg. si quis sepulchrum, in princ. ff. de religiosis & sumpt. fun. & quod not. Bart. in l. quominus, in 11 quæst. ff. de flumin. & adde quod not. Paul. de Castr. in l. si Titius, in princ. circa si. prima colu. ff. de lib. & posthu. ubi si princeps concedit, quod in publico possim ædificare, & cum præiudicio tertiæ personæ, quod sufficit etiam si non exprimat personam, cui sit præiudicium, argum. d. leg. si Titius. Sed circa prædicta, ego sic dicere. Aut est facta concessio simpliciter, & intelligitur sine præiudicio magno, per prædicta iura. Aut est facta, ut possim aquam in tuum fundum immittere, etiam si tibi noceat: & tunc intelligitur, etiam si fiat magnum præiudicium: ad hoc ut verba aliquid operentur, arg. leg. si quando, ff. de leg. 1. cum simi. non tamen intellige de maximo aut intolerabili præiudicio, argu. leg. in summa, paragr. fin. ff. de aqua plu. arce. & pro hoc facit quod not. Imol. in c. Quintanallis, extra, de iur. iur. qui dicit, si compromissum est factum simpliciter, poterit arbitrator modice lædere, iuxta leg. unde si Nerua, ff. pro soc. Sed si est dictum quod possit lædere partes, intellige de magna, & non de maxima læsione: quia de illa non videtur actum: & similiter si minor iurauerit non contravenire, intelligitur si est modice læsus, ff. se- ff. eus si dicatur ratione læsionis: quia tunc intelligitur de magna, ut ipse not. in d. ca. cum contingat 24. col. & adde prædictis qua dicta sunt in 1 lib. titul. de ponticella, vers. sed circa prædicta.

Dubitari potest * circa secundum, quando natura loci subest, nec aliqua pactio,

pactio interuenit, dic quod regulari-
 ter fundus inferior tenetur recipere
 aquam proveniente ex fundo supe-
 riori : & ista est quædam seruitus na-
 turalis, & lex naturæ : *ut leg. i. paragr.*
sed si vicinus, §. denique ita, & leg. in
summa, in princ. ff. de aqua plu. arcen.
 etiam si aqua fundo inferiori noceat :
ut d. l. §. totia, vers. quod si natura. Et
 pone exemplum, si aqua fluens ex
 monte, vel loco meo superiori, des-
 cendit in tuum, eam teneris recipere,
 nec potes me compellere, ut faciam
 fossam vel aggeres in fundo meo, per
 quos aqua retineatur : quia fundus
 tuus inferior in hoc naturaliter seruit
 fundo meo superiori, quando aqua
 naturaliter descendit, ut dictis iurib.
 Sed ista regula fallit. Primo, quando
 opere manu facta per superiorem aqua
 deriuaretur in fundum inferiorem : que
 non fluere, si opus factum non esset.
 Secundo fallit, quando aqua quæ so-
 lebat fluere in fundum inferiorem non
 rapide, propter opus factum rapide
 fluere : *ut l. i. §. Neratius, & ibi hoc*
not. Paul. de Castr. de aqua plu. arcen.
 vel si propter opus fieret quo aliter
 aqua fluere, quam natura solet, si forte
 immittendo eam aut maiorem fecerit,
 aut velociorem, aut in comprimendo
 redundare fecit : *ut d. l. i. in princ. & §.*
totia, nisi imposita sit serui. us ad hoc :
ut d. l. 2. §. fin. & ibi hoc notat Paul.
 de Castr. qui dicit illum text. limitare
 omnia iura, quæ dicunt actionem
 pluuiæ arcendæ dari contra illum, qui
 opere manu facta aquam fluentem in
 suo deriuat in fundum vicini, ut aliter
 discurrat, quam per se naturaliter dis-
 curreret : *ut d. l. i. §. i. quia illa proce-*
dunt, nisi imposita sit seruitus illi fan-
do, in quem deriuat, per d. §. fin. Tertio
 fallit, quando aqua non fluebat, nec
 cadebat de directo in tuum, sed alibi :

& postquam ceciderat, descendebat in
 tuum : & tu ne in tuum descenderet,
 opus fecisti, propter quod aqua deri-
 uatur in meum, & tu non consueuisti
 eam recipere, sed demum incipit in
 tuum deriuari : nam tunc potes eam
 excludere opere facto & non teneris,
 licet in meum deriuatur, quando quis
 potest aquam auertere, & curare ne in
 suum fundum influat, si modo non
 animo nocendi fiat, sed ne sibi noceat :
ut est casus in leg. in summa, §. penultim.
ff. de aqua plu. arcen. Et ideo si tu Do-
 minus fundi inferioris in ingressu tui
 fundi vis facere aggeres, propter quod
 aqua impediarur, ne in tuum fundum
 ingreditur, & ingreditur fundum
 cuiusdam tertij, quod non fieret, si in-
 grederetur fundum tuum, potes hoc
 facere : quia ille tertius non potest
 agere contra te, ut tenearis aquam re-
 cipere, & eam à te non excludere, quia
 quantum ad illum tertium, tuus fun-
 dus non seruit naturaliter, sicut fundo
 superiori, ex quo aqua descendit, *ut est*
casus not. in d. leg. in summa, paragr.
idem Labeo, el. 2. & ibi hoc tenet Paul.
 de Castr. & istud procedit, quando
 tu Dominus fundi inferioris non con-
 sueuisti aquam in tuo recipere per
 tantum tempus, cuius non extat me-
 moria in contrarium : vel quia seruitus
 de hoc non fuisset imposita : alias si
 dicto tempore consueuisset fluere, vel
 seruitus fuisset imposita, non posses
 eam diuertere. Et iste est casus *in d. l.*
2. in §. Neratius, cum gl. in vers. cogere-
retur tollere, de aqua plu. arcen. Et
 dixi supra in 2. *fulgentia, in fine,* quod
 est bene notandum : quia declarat to-
 tum illum titulum, *ff. de aqua plu.*
arcen. Quarto fallit, quando supe-
 rior habebat fossam in fundo suo na-
 turalem, non manu factam, vel quasi
 naturalem, quia memoria non exta-

bat de dicta fossa, licet manu facta fuerit: vel quando non erat naturalis fossa, sed manu facta, & extabat de ipsa memoria, sed jure seruitutis facta erat. Nam omnibus istis casibus inferior dominus non cogitur dictam aquam recipere in fundum suum: & si fouea esset rupta, vel aggeres destructi, posset superior cogi, ut pateretur refici, *ut supra dictum est, & probatur in leg. 1. par. g. apud Labeonem. ff. de aqua plu. arcend.* & ibi hoc tenet Paul. de Castr. Secus si non habeatur dicta fossa jure seruitutis, & extabat eius memoria, & erat manu facta, quia tunc inferior regulariter ipsam aquam cogitur in suum fundum recipere, per prædicta, imo plus etiam, si fouea esset destructa: puta quia in fundo superiore aquarum concursus excavabat locum, propter quem aqua retinebatur, ne descenderet in fundum inferiorem: postea illa excavatio est destructa vel repleta: vel quia aggeres fecerat dominus superior in fundo suo, postea ex impetu aquarum destructi sunt: vel etiam ipse dominus superior auctoritate propria destruxit: nunc dominus inferior vult agere, ut superior patiarur foueam purgare, vel eam, aut aggeres reficere, & certe non potest: quia illa fouea non erat naturalis: quia de nouo facta, nec quasi naturalis, quia extabat memoria: nec erat ibi jure seruitutis, sed casu aliter posita, vel facta. Et similiter dicendum de aggeribus. Vnde sicut si ipsos fecisses sponte, posses remouere: ita & si casualiter facti sunt: secus si essent ibi jure seruitutis, vel non extaret memoria, *ut probatur in d. leg. in summa. §. apud Namusam. & ibi hoc not. Paul. de Cast. coniuncto. §. idem ait. si in agro. & in d. §. i. em apud Labeonem. & ibi hoc not. Jacob. de Aret. quem sequitur ibi*

Paul. & in §. item Varus. ea. leg.

Et ex hoc, * not. quod si propter inundationem aquarum propria auctoritate in riuo siue fouea vel in aggeribus fecisti coronellas, ne aqua superabundans fluere in fundum tuum, potes impune eas similiter remouere: quia sicuti voluntarie eas fecisti, ita voluntarie potes eas destruere: nec teneris pati, ut reficiantur, nisi seruitus esset imposita, *ut d. §. item Labeo ait. si in agro. & in d. §. apud Namusam. cui ibi not. quod perpetuo tene menti.*

Circa, * tertium, quando nulla est conuentio, & nec loci natura seruitutem imponit, quia loca sunt plana, & loci vetustas subest, tunc illa est seruanda tanquam lex. *in l. 1. §. denique ait. ff. de aqua pluuiæ arcen. & l. in summa. in princ. eod. tit.* Sed talis vetustas habet vim quasi seruitutis impositæ, *ut d. l. 2. §. fin.* Et not. quod hæc seruitus acquisita per vetustatem seu præscriptionem tantum operatur regulariter, quantum seruitus acquisita per conuentionem: quia sicuti præscriptione quaeritur vile dominium, *ut not. per gloss. & Dd. in authent. nisi tricennale. Cod. de huius mater.* ita utilis seruitus, non directa, quaeritur per præscriptionem, *ut d. §. fin. secundum gloss. ibi in vers. quasi seruitus.* In hoc tamen differunt, quia seruitute quaerita per conuentionem, est directa actio confessoria, *hh ut l. 1. §. 1. & ibi plene per Flor. ff. si seru. vend. & per Bart. in l. si prius. ff. de aqua plu. arcen.* Sed seruitus quaerita per præscriptionem, dicitur utilis, quia comperit actio utilis, *ut d. l. 1. §. fin. in fin. & not. Bart. & Dd. in d. l. si quis de vi. §. differencia. ff. de acqu. possess.*

Sed circa istam vetustatem seu præscriptionem quaeritur, * quantum temporis requiratur? Dic aut est talis seruitus.

uitus aquæductus quæ habet causam
continuum vel quasi continuum: tunc
regulariter sufficiunt 10. anni inter
præsentēs, & 20. inter absentes. *l. si qui:
diuturno & ibi gl. & Doct. ff. si seru. v. d.
& l. 2. & ibi not. C. de seru. & aq. & not.
gl. magna in l. seruientes prædio. & ibi per
Doct. ff. de seru. Aut habet causam dis-
continuum: & tunc requiritur tantum
tempus, cuius inicij memoria in con-
trarium non existat, *ut l. hæc iure. §.
dictus aquæ. ff. de aqua quotid. & esti.
& not. in iuribus præalleg. & dictum est
supra in 4. quæst. princ.**

81 Quando, * autem dicatur habere
seruitus causam continuum, vel quasi
discontinuum, *vide in l. foramen. ff. de
seru. urb. præd. & quando dicatur tan-
tum tempus, quod non extat memo-
ria in contrarium: & an & quando al-
legando titulum sufficiat tempus 10.
vel 20. anno. vid. quæ plenissime scripsi
supra in 1. lib. in 8. q. princ. & supra eo.
in vers. sed dubium est de q. quotidiana.
de qua plene per Bart. Imo. & Lud. de
Ro. in l. 1. §. denique. ff. de aqua plu. ar. d.
& communis opinio est, quod sufficiat
10. vel 20. anni, cum allegatione *ut hic,
& ubi etiam requiritur tantum tēpus,
cuius inicij memoria non existat in cō-
trarium: & dicit Imo. in d. §. denique.
quicquid ibi dixit Ludo. de Ro. qui
conatur in hac materia cōcordare opin.**

82 Sed dubitari, * potest an si aqua so-
lita est discurrere ad fundum vicini per
plures riuos, possit nunc transmitti in
vnum riuum tantum? Et dicas quod sic,
*ut est casus in l. apud sequitur Treba-
tium. in v. inc. ff. de aqua plu. arcend. secū-
dum vnam lect. glo. quam sequitur ibi
Imol. & illam glo. omnino vide in ista
materia. Item quid si aliquis solebat
hortum suum certo tempore irrigare:
& de horto fecit pratum, & vult pra-
tum irrigare, & assidue irrigatione vici-*

no nocet, an teneatur damni inf. vel de
aqua plu. arcen. & dic, quod non, *ut est
text. not. in d. l. apud Trebatium. §. si vi-
cinus. Et ex hoc not. secundum Imol.
ibi, quod ubi seruitus aquæ simpliciter
horto debetur, trahitur etiam ad pra-
tum, quia sic eodē loco, vel territorio,
argum. l. si seruientes. ff. de seru. urb. præd.
nisi locum horti complanauerit, eoq;
facto aqua citior ad vicinum venire
cœperit, *ut d. §. si vicinus. quod intel-
lige secundum Paul. ibi, quando sine
hoc poterat fundum colere: secus si
non posset aliter, quam explanando:
quia tunc non teneretur, ex quo illud
sit gratia culturæ, ut l. 1. §. de eo opere.
ff. de aqua plu. arcend. & argum. d. l.
apud Trebatium in princip.**

83 Circa quartum & vltimum, * quan-
do non est aliqua conventio, nec natu-
ra loci aliquid declarat, nec sua est
loci verustas, quid tunc de aquis ser-
uandum est? Dic regulariter, nemi-
nem posse aquam, quæ in fundo suo
est, in alium fundum ducere inuito vel
ignorante domino, *l. quæmad. §. si pro-
iectum. ff. ad l. Aquil. facit l. per agrum.
Codic. de seru. & l. diuus. cum i. i. not.
imo si ducatur, potest vicinus propria
authoritate destruere, ut d. §. si proje-
ctum & l. si viem. §. si ad ianu. ff.
qua vi aut lam. & p. e. dixi supra in
7. qu. prin. Itē non potest aliquis aquam
ex suo fundo te inuito ad riuum fun-
dum ducere, *leg. aquam. & leg. v. r. es. &
ibi not. Cod. de seru. & aqua. Nec etiam
potest aqua quis vti in suo lauando,
stercora, ita ut fœtor seu malus odor
infruat vicinum, argum. leg. 2. paragr.
idem ait, si. dore, cum gloss. ff. ne quid
in loc. public. Nec etiam potest quis
aquam perturbare, quæ decurrit de vno
loco ad alium, ut d. l. apud Trebatium.
in princip. ff. de aqua plu. arcen. nisi ad illu-
lum vltim. esset depurata, secundum**

Angel. & Imol. & Lud. ibi, & etiam Paul. qui dicit, quod si Dominus fecit fossas vel riuos, in quibus congregatur aqua ad lauandum pannos, licet postea per riuos deriuat in fundum vicini, dicitur moderate uti, & non teneretur: secus si lanaret vtres, & sic faceret spurcam aquam, vt putredines deriuentur in fundum vicini, per illum text. & de hoc vide text. meliorem de iure, in l. cum supra, Cod. de re mili. lib. 12. & ibi Barr. no. illum contra lauantes pannos in summitate fluminis alicuius, quia possent prohiberi, quia per tale lauacrum communes aquæ deturpantur. Sed lauando in inferiori parte fluminis non potest corrumpi pars superior, & ideo lauans prohiberi non potest, per illum textum & not. bene d. l. cum supra, quia vult, quod cum milites consistunt supra ripas fluminis, nullus eorum debet aquam sordidam reddere, seu mulos vel equos sudantes imponere, sed procul in inferiori parte fluminis, quod no. contra sentiferos lauantes equos sudantes in flumine vel aluco publ. ad quem habetur cursus pro necessitate vel delectatione, & similiter not. contra pedissequas vel mulierculas lauantes pannos vel res immundas per ciuitatem aut villam: quod intellige, nisi esset aqua deputata ad illum vsum vel solitum ita lauati, vt supra dictum est. Item non potest quis aquam calidam, puta faciendo balneum immittere in fundum alienum, d. l. apud Trebatium, ff. de aqua plu. arcend. quia aqua calida noceret fundo vicino immoderate, vt ibi: aliquando tamen aquæ calidæ sunt viles & necessariæ pro irrigandis agris, vt Hierapoli. constat enim apud Hierapolitanos in Asia calida aqua agrum irrigari, & de istis etiam aquis competunt interdicta, sicut pro aquis frigidis, vt est text. not.

in leg. 1. §. idem Labeo scribit. ff. de aqua quot. & assina. Sed videtur, quod nullo modo possit quis aquam ex fundo suo in alienum immittere, etiam non spurcam nec calidam: quia licet in suo quis possit uti aqua, & qualibet re sua, leg. in re mandata. C. man. tamen non potest in alienum immittere, l. sicuti, §. Aristot. ff. si seru. vend. & l. 1. §. idem ait aquam, ff. de aqua plu. arcen. & leg. quemadmod. paragr. si protectum, ff. ad leg. Aquil. supra dixi. Sed pro solutione distingue: Aut aqua primo de fundo vicini in tuum fundum deriuatur: & tunc licitum est tibi in eundem remittere, ita loquitur d. leg. apud Trebatium, vt dicit ibi gloss. magna, secundum vnum intellectum. Aut aqua non peruenit ex fundo vicini, sed ex tuo: & tunc aut ego volo facere in meo, & immittere in tuum fundum tale quid, quod per se ipsum non fluere in tuum: & non possum, & ita loquuntur contraria, & in hoc vide quæ dixi supra in 1. lib. in titu. de seclario. & in titu. de aqua rolo. & in titu. de aqua proietu, & aliarum rerum. Aut volo immittere in tuum id, quod per se fluit, vt puta faciendo ibi riuos, & dimittendo ibi aquam, quæ per se discurrit, & tunc subdistingue: aut facio hoc moderate, quatenus expedit ad vsum familiæ & possum, & ita loquitur d. l. apud Trebatium in princip. secundum alium intellectum, aut immoderate, & non possum, vt nota in d. §. Aristot. & de hoc vide quæ plene dixi in 1. libr. in titu. de seruiente proiciendis in 2. quæst.

Quando * autem dicatur fieri immoderate & moderate: Dic moderate, quando pro vsum tantum familiæ: immoderate, quando ultra vsum familiæ, vt not. in d. §. Aristot. & in d. paragr. apud Trebatium, in princip. vel quando aqua corrumpitur, seu interrumpitur,

eur, vel immitterentur putredines, vel quando fieret balneum, ex quo immitteretur aqua calida, *ut d. leg. apud Tribatium in princip. & paragr. 1. cum ibi not. nisi aqua calida prodesset, ut supra dixi.*

85 Occurrit * alia quæstio, an ille, cui debetur seruitus aquæductus, possit arcum lapideum facere causa aquæ ducendæ? dic aut vult facere arcum seu pontem in loco, quo alteri debetur seruitus causa transeundi, & potest, *ut est casus conjuncta gloss. in l. supra iter. in p. incip. ff. de aqua plu. arcend. & similiter Dominus prædij seruiantis non potest facere pontem in præjudicium eius, cui debetur seruitus aquæductus, ut probatur ibi secundum unum intellectum gloss. quem sequitur Bartol. & Doct.*

86 Sed * nunquid habens seruitutem, vel ius aquæ ducendæ possit arcum seu pontem lapideum facere supra aquæductum alienum? dicas quod non, si turbaret eius aquam, *ut d. l. supra iter. in princ. versic. nec is, & ibi hoc not. gloss. & eodem modo non posset supra aquæduct. alium aquæductum facere, si nocet inferiori, ut probatur etiam in leg. hoc iure. paragr. fin. ff. de aqua quor. & est in l. Quin. m. ff. de seru. rust. præd.*

87 Sed * quid e contra, an ille qui habet seruitutem itin. possit facere pontem supra locum per quem ducitur aqua, invito eo, cui debetur seruitus aquæductus? Et videtur quod sic, *per d. leg. supra iter. 2. respon. ibi, sed pontem. In contrarium videtur supra esse text. in 3. respon. ibi nec is. Tu verò concorda secundum gloss. & Doct. ibi: Aut ille, qui habet seruitutem itineris, potest ire & uti sua seruitute sine ponte, & non potest pontem facere, ita loquitur versic. nec is. Aut non*

potest aliter transire: & tunc aut vult facere pontem lapideum, qui de facili non posset remoueri: & idem quia non potest, *argum. leg. loci corpus, paragr. si quis, in fin. ff. si seru. ven. & leg. fistulam, in fin. ff. de seruit. urb. præd.* quæ intellige, quando ille locus alteri seruit, puta: quia in eo debetur seruitus aquæductus, ut dixi, sed si alteri non seruit, tunc habens seruitutem itineris, posset pontem lapideum facere, & ita posset intelligi *d. leg. supra iter. 2. respon.* Aut vult facere pontem, puta ligneum, qui de facili posset remoueri, & potest. Et est ratio in hoc casu: quia ille cui debetur seruitus, potest facere in prædio seruiantis omne id, sine quo non posset uti seruitute, *ut leg. seruitutes, §. si domo, ff. de seru. urb. præd. & l. refectiois, ff. communia præd.* Item ratio inter pontem de lignis, & pontem lapideum potest esse secundum Bartol. *in d. leg. supra iter. in princ.* quia quando est pons de lignis, non impeditur purgatio riu, quod de facili tolli potest: quod fieri non posset, quando esset pons lapideus. Et aduerte, quia pons dicitur proprie de lignis, sed arcus lapideus non dicitur proprie pons, *ut probari videtur in d. l. supra iter. in princip.* Sed communis usus loquendi aliter se habet, cui standum est secundum Bartol. & Doct. ibi, *ut dixi etiam supra in 1. lib. in titul. de ponte.*

Sed * quid si ille, cui debetur seruitus per riuum aquæductus in fundo vicino, vult iuxta pontem facere fossam, in qua congregentur aquæ, & ipsas postea riuum ducere? Dic quod non potest: quia posset aqua ibi corrumpi, & dare damnum prædio seruianti, *& probatur in d. lege supra iter. in 4. respon. ibi, aut si specus, secundum Iacob. de Ater. & Doct. ibi.*

Item

Item nunquid ille, * qui habet jus aquæ ducendæ de riuo, possit cuniculum subterraneum facere, per quem ducat aquam? Et text. in d. leg. supra iter. in princip. sentit quod sic, dum dicit cuniculum: quasi dicat, si vellet facere, posset. glo. tenet contrarium, quod quando seruitus debetur per riuum, qui est coopertus, nec cuniculum cooperte facere potest, inuito domino prædij seruientis, per leg. 1. paragr. fin. cum l. sequi ff. de riu. secundum intellectum gl. dubiter de intellectu illarum ll. de quo dicitur ut ple. o. d. xi. supra in 2. ex prædictis deciditur. usque ad 2. et 3. 4. qu. princip. Et adde prædictis: quod ille, qui auertit aquam de publico aqua ductu, quando habet id ex privilegio principis, vel consuetudine, debet ipsam ducere per castellum vel aliud foramen, & non per fistulas, ne matrices fistulae corrumpantur, & contra faciens perdit beneficium ducendi aquam, & etiam punitur in corpore, ut est text. in l. eos & ibi Bart. hic not. Cod. de aquaduct. libr. 11. & qui trahit aquam ex flumine publ. debet graui trahere, nihil soluendo pro tali deductione aquæ, ut l. ad rep. not. nem. Cod. de aquaduct. & not. glo. in rub. eod. tituli.

90 Superest * alia quaestio, quis teneatur manu tenere riuos & eos purgare, & ageres reficere **, cuius expensis? In qua ita distinguitur: aut loquimur de aqua publ. aut de priuata. Si de publ. videtur quod debeat conseruari, & manu teneri expensis publicis secundum Flor. in l. si fistula. ff. de seru. urb. præd. & d. xi. supra in 1. libr. in tituli. de aquaduct. pro quo facit, quia in dubio videtur quis facere opus in utilitatem reipubl. sumptu publ. ut l. ad reparatio nem cum sim. Cod. de aquaduct. libr. 11. & l. si Codic. de subricensib. & l. cum

nauculariorum. in fin. Codic. de nau. & l. 1. Cod. de cupre. libr. 11. Item quia quis non debet grauari duplici onere, l. 1. Cod. de imp. luc. descri. libr. 10. S. d. in contrarium facit, quia dominis prædiorum, per quæ transit aqua ductus, publica conceditur immunitas ab extraordinarijs muneribus, super iudictionibus nomine illorum prædiorum imponendis, ut solas siue aquarum ductus repletos purgent: ut est text. in l. 1. Cod. de aquaduct. libr. 11. & propterea videtur, quod suis expensis facere teneantur, ex quo propter hoc recipiunt commodum: quia ad quem spectat lucrum, debere spectare damnum. l. paragr. pro secundo, Cod. de ead. l. l. n. & l. secundum naturam. ff. de reg. juris. Item quia in vno releuatur, in alio debet grauari, leg. cum qui in princip. cum ibi not. ff. de iureiur. Item pro hoc optime facit l. suo virtutu, & leg. quod nisi. in princip. ff. de oper. lib. ubi dicitur, illum qui tenetur præstare operas, debere præstare suis expensis, & pro hoc est glo. not. in leg. stipulationes commodissimum. ff. de verb. oblig. quæ vult, quod scriptores teneantur scribere cum suo atramento & ibi per Ange. & Io. de Imo. Facit etiam ad hoc quæd. not. Bald. & Dd. in leg. quoniam liberi. C. de testib. & not. idem Bald. in leg. liberi. si liberti aque. C. de oper. liber. & quod not. in leg. si non seriem, paragr. si libertus ff. de cond. ind. Ego in hoc articulo ita distinguerem: aut est lex vel consuetudo declarans quis debeat purgare locum publicum, & cuius expensis, & illa est seruanda. leg. § fin. cum l. sequi. ff. de aqua pluui. & leg. super. § leg. ff. de iure immu. Aut non est consuetudo, & tunc princeps, vel superior, cuius est locus publicus, recipit vectigalia vel pedagia fluctuum & viarum, & pontium à nauigantibus & transeuntibus

& transeuntibus: & tunc tenetur sumptibus de publico ea loca purgari facere, non autem tenentur subditi sumptibus suis, *argum. l. 1. Cod. de Alexan. prim. libr. 11.*

- 91 Item pro hoc facit, quod eleganter dixit Arch. 24. q. 3. *si quis Romipetas*. ubi singulariter vult, quod comites & barones, & alij superiores colligentes pedagia & vestigalia, teneantur itinera & stratas tenere securas, propter hoc: quia colligunt d. vestigalia, alioquin tenentur ad emendationem perditorum, si in defectu iustitiæ inueniantur: 23. *quæst. 1. dominus. & quæst. 5. administratores. & 4. qui sine, & in authen. ut disse. ind. §. pen. & idem sequitur Bart. in cap. 1. in final. pen. col. in titu. de pac. iuram. firm.* Idem tenet Host. in *summa*, de censib. §. ex quibus. & Odo in *auth. habita. C. ne fil. pro patr. & idem tenet Flor. in l. 1. §. summa. ff. de his qui deiec. vel effud.* quod intellige quando sciuit; & prohibere potuit, alias secus, *argum. l. ne quid. in princ. cum ibi nor. per glo. & Bart. ff. de incend. ruin. & naufr.* Aut princeps vel superior non recipit vestigalia: & tunc aut recipit aliam utilitatem, puta piscationes, vel salinas, vel alias utilitates, iuxta c. 1. *qua sint regal.* & idem eadem ratione, *argum. c. qui sentit onus, de reg. iur. libr. 6. & l. secundum naturam. D. cod. tit. aut non recipit aliquam utilitatem: & tunc subditi suis sumptibus purgati tenentur, prout ex eo utilitatem recipiunt, etiam si sint ecclesiæ. C. de oper. publ. l. ad portus. Cod. de collat. muner. parr. leg. 1. & in *auth. de ecclesiast. tit. §. ad hoc sancimus. & D. ne quid in loc. pub. l. 2. §. viarum. ver. refectio- nes. & quod. nor. in l. si locus in fina. D. quemad. seru. amit. & in l. 2. in fin. C. de nan. lib. 11.* Si vero loquimur*

de aqua priuata: tunc aut est propria & nulli debet seruitutem, & domino incumbit onus purgandi sumptibus suis: aut debet seruitutem alteri, & regulariter in omnibus seruitutibus refectio ad eum pertinet, qui sibi seruitutem asserit: non ad eum cui res seruit, nisi in seruitute oneris ferendi, *ut l. si forte. §. etiam. si seru. vend. de quo dic, ut dixi D. eo. in ver. quaro de alia q. quotidiana. & supra in 1. lib. in tit. de seru. oneris ferendi.*

Et adde, * quod si in fundo quis 92 habet vsum fructum, alius proprietatem: & est aliqua impensa necessaria pro cloaca, vel ob formulam aquæ ductus, illa spectat ad vsum fructuarium, & non ad proprietarium: *ut l. si pendentes. §. si quid cloacarij, D. de usufruct. & ibi vide per Flor. & quod habetur in l. hactenus. cod. tit.* Item adde, dum dixit Bald. in c. 1. §. si quis de manso. in pen. col. titu. de controuer. inuest. quod quis tenetur mundare de facto riuum suum per sua prædia currentem, *per l. 1. C. de aqua duct. lib. 11.* debet intelligi de riuo publico, & de facto cura & opera & expensis publicis, *l. ad reparationem, cod. tit. & adde quæ supra dixi.* Ultimo circa istam quæst. princ. adde quæ supra dixi in 1. lib. in 9. *quæst. pr. ubi in genere tractatum est, qualiter quis debet vti seruitute, & quæ supra dixi ex 7. q. pr.*

Nono * quæro principaliter, quali- 93 ter retineatur seruitus aquæ duct. & in ea quis teneri debeat? Dic breuiter, quod retinetur, quando ipse cui debetur, vitur re pleno eius nomine, non autem mercenarius, aut hostis, aut amicus, aut medicus, qui ad visitandum dominum venit: vel colonus vel fructuarius. Item ab eo, qui quasi debita seruitute usus est, & in usu retinetur: *ut est text. in l. 1. cum legib. seq.*

X x vsque

usque ad fin. tit. ff. quemad. seruit. amit. ubi gloss. & Dd. Item si in partes agri aqua fluxit, etiam si non ad ulteriora loca peruenit, tamen omnibus partibus fundi debetur, & retinetur: ut si in partes eod. tit. facit l. 2. in princ. & quod ibi not. ff. de acquir. poss. Item si in via publica est locus, per quem ducio aquam ad pradium meum licet regulariter de iure ducere non possim, ut leg. 1. §. penultim. & l. hoc iure, §. ductus aqua, ff. de aqua quot. & esti. tamen si vnus mihi concessit, ut possim aquam ducere per locum publicum, & postea me ducere impediat, sum tuendus in usu aqueductus per utilem actionem contra ipsum qui mihi ius aquæ ducendæ concesserat, ut probatur in l. 2. secundum vnum intellectum glo. ff. communia pradior. Facit ad hoc l. 1. §. ait prator. de aqua quot. & esti. & l. per fundum, ff. de seru. rust. pred. & eo modo qui mihi concessit facere pontem super viam publicam, & ædificare molendinum super suum, licet iure merito non teneat dicta promissio, tamen ille qui promisit, non poterit petere ut deponatur pons aut destruat molendinum, secundum Angel. & Dd. in d. l. 2. ff. communia pradior. per illam text. cum gloss.

94 Ex quo * etiam infert ibi Ang. quod licet ex flumine publico non possit constitui seruitus aqueductus, ut teneat de rigore, tamen de æquitate pratoris sic, quando flumen non erat perenne: ut ibi, quod est notandum. Item quis retinet seruitutem aquæ etiā quādo ædificia in flumine sunt diruta, dummodo remaneat aliqua retentionis signa, quæ possunt esse. Primum quando ædificiū vel forma aquæ ducendæ non est reducta ad pristinam formam. Secundum, quādo esset reducta ad pristinam for-

mam, sed nondum esset elapsus annus. Tertium quādo esset elapsus annus: sed remanserunt aliqua ligna in fundo aquæ, puta pali lignei: ut probatur in l. si in pr. & ibi per Bart. Angel. & Dd. ff. de usu. & per not. in l. riparum ff. de rer. diuis. quando diruto ponte, ædificio, vel forma aqueductus & in signum retinendæ quasi possessionis formare, vel reficere fecit palos ligatos in quibusdam partibus fluminis vel aquæ quod signum est: ne videatur locum reliquisse: quia solent habentes iura aquæ vel molendini in flumine per publicum instrumentum potestati, quod non obstante destructione ipsi intendunt tenere, & possidere vel quasi locum, & alueum fluminis, & ius: & per huiusmodi signa faciunt effigere palos, ut dixi: & stantibus prædictis signis, vel aliquo eorum, nullus alius poterit ædificare an dicta aqua, vel ius aquæ auferre: quia ædificans eum quasi possessione priuaret ita singulariter dixit Angel. & Ioan. de Imol. in l. fin. per illum text. cum ibi not. ff. de vsucap. & adde quod not. Bartol. in l. quominus 15. quæst. ff. de flum. quod perpetuo teneanti in practica pro illis, qui habent molendina, vel alia ædificia in fluminibus aut aquis, vel ius aquæ ducendæ, & permittit corrui ædificium molendini vel aqueductus, ut si retinent aliqua signa de prædictis, vel similia dicantur retinere ius molendini vel aqueductus, nec in eo turbari possunt. Item si quis in aqueductu suo impediatur, potest sibi propria autoritate subuenire ædificiū, vel locum in eo factum propria autoritate destruere: & hoc modo suā quasi possessionem tueri: ut l. 1. §. si protectum in fin. ff. ad leg. Aquil. l. si vitem. §. si ad ianuam ff. quod vi aut clam.

Icda

Item si quis diuertit aquam macam, vel mihi debitam, vel impediens, vel destruxerit aquæductum, qua actione possit conueniri? vide text. cum ibi not. in l. si seruus seruum, §. aquæductus ff. ad leg. aquil. Item quomodo retineatur ista quasi possessio seruitutis aquæductus, vide ea que habentur per glo. & Dd. in l. 2. C. de seruit. & aqua & circa hanc materiam vide supra in primo libro in princip. penultim. & ultim. colum. & quæ dicam in sequent. quæst. princ. quia per ea quæ ibi dicuntur, declarabitur etiam ista quæstio.

95 Decimo * principaliter quæro, quomodo, & qualiter seruitus aquæductus amittatur? dic multis modis. Primo amittitur tempore non vtendo: vt habetur plene per gl. Dd. in l. seruitutes. ff. de seruit. in l. 2. C. de seruit. Et not. quod si aquam quæ oriebatur in fundo vicini plures per eundem riuum iure ducere soliti sunt: ita quod suo quisque die à capite duceret per eundem riuum, eumque communem: deinde vt quisque inferior erat, suo quisque proprio riuo: & vnus statuto tempore quo seruitus amittitur, non duxit, ius aquæ ducendæ amisit, nec per ceteros qui duxerunt seruitutem, retineatur: nec tale ius ceteris acquiritur sed si plurius fundo aqua debita esset per vnum eorum omnibus iis inter quos is fundus communis fuisset, retineatur. vt est text. in l. aquam in prin. & §. 1. ff. quemadmod. seruitutes amitt. quod not. Item si seruitus debetur tibi maiori, & pupillo, licet vterque non utatur tamen propter pupillum, tu etiam maior seruitutem retines, l. si communem in princ. vt tibi not. eod. titul. Secundo amittitur confusione, de qua vide in l. si quis binas ades, in princ. §. 1. & per Flor. in l. si communem in l. vnus ex seruis, ff. de seruitut. rust.

prædiorum, & leg. tria prædia eodem titulo, & leg. vt pomum §. 1. ff. de seru. & leg. si cum seruitus ff. quemadmod. seruitus amittatur, & de istis duobus modis amittendi seruitutem; vide quæ plene dixi in primo libro in decima, & vltima quæstione principali. Tercio amittitur permissione, si debes mihi seruitutem aquæductus, & permiseris tibi vt cum claudas, vel ad alium locum aquam ducas. argument. leg. si domus. D. de seruit. urbanorum prædiorum. & l. si ades meæ eodem titulo. & l. fillicidij. in princip. D. quemadmodum seruit. amitt. & l. cum meus, D. si seru. vend. nisi illa permissio fieret precario quia tunc seruitus non amitteretur, l. si precario. D. communia prædiorum. Quarto amittitur, si fons aruerit, ex quo aquæductum habeo, & per constitutum tempus ad venam suam non redierit, vt l. vnus ex sociis, §. fina. D. de seru. urb. præd. Sed si post constitutum tempus ad amittendam seruitutem ad suam venam redierit, an aquæductus erit amissus? Et dicendum est ipsum amissum, sed restitui debere: vt est text. not. in d. §. final. iuncta l. sequent. quæ incipit, & adiicimus vt ibi per gloss. & Dd. Quinto amittitur ex recessu fluminis, vt si aquam ex flumine publico duxerim, & flumen recesserit, non potest sequi flumen, quoniam ei loco seruitus imposita non est, quamuis tuus is locus sit. Sed si alluione paulatim accesserit fundo tuo, subsequi potest, quoniam totus locus fluminis seruiat ductioni. sed si cæperit totum fluere mutato alueo non potest: quoniam medius locus non seruit, interruptaque est seruitus, vt est text. in l. hoc iure, §. si aquam. ff. de aqua quor. & disti. Circa quod vide quæ plene dixi supra in septima quæstione principali.

X x 2 versic.

versiculo item quid si debetur seruitus aqueductus ex flumine publico.

96 Sed nunquid * propter inundationem fluminis perdatur seruitus aqueductus? Dic quod non, *l. adeo, §. insula, in fin. versic. aliud sane est, ff. de acquir. rer. dom. & Instit. de rer. diuis. §. alia causa.*

97 Sed * maior est dubitatio nunquid possessio, vel quasi, aquæ per maiorem inundationem perdatur, sicut possessio territorij? Dic quod non, quia nihil additum facit desinere: quia nec desino possidere terram, si ei crusta applicetur ex fundo vicini, *facit ad hoc l. si quis nec causam, Paragrapho fin. ff. si cer. per.* Et istud est necessarium satis, maxime propter possessiones, quæ sitæ sunt iuxta Padum, quæ inundantur infallibiliter intra decennium, inundatione non leui, nec cito transitoria, sed vehementi, & crustam agrorum exportantur: *de acquir. poss. l. 1. §. Labeo.* Et ex hoc sequitur, quod si præscribo aridam terram, quæ est facta lacus, aut stagnum per impetum aquarum, vel industria mea, quod interrupta sit præscriptio eatenus, quatenus primi vsus qualitas est perempta: quia primo erat terra, nunc aqua, mutato elemento, *ita not. dicit Bald. in l. unica, in ult. char. in prin. Cod. de confessis.* Sexto amittitur vsu alterius aquæ, in qua non sit seruitus concessa si non utatur aqua sibi concessa, *l. quis alia, in princ. ff. quemad. seru. amit.* & si is qui nocturnam aquam habet, vsus fuerit diurna, per constitutum tempus ad amittendum seruitutem nocturnam, amisit, quia vsus non est, & è contra. Et idem est in eo qui certis horis aqueductum habens, aliis vsus fuerit: *ut l. si communem, §. 1. D. quemad. seru. amit. & probatur in l. sicuti via, & in l. si sic constituta, eod. tit.*

Sed posset * dubitari, an per immisionem alterius aquæ, de qua nulla seruitus debetur, amittatur seruitus aqueductus? Et dicas, quod non ex quo utitur aqua debita: & multo maiori: *ut probatur in l. sicuti via, in princ. & l. 1. Paragrapho item queritur, D. de aqua quot. & astiu.* tamen utens ampliori aqua simul mixta potest per dominum prædij seruientis in tota aqua impediri, ex quo aqua non est diuisa: & postquam est simul iuncta, est inseparabilis, *ut d. Paragrapho item queritur.* Et est ratio: quia in inseparabilibus vtile per inutile vitiatur, *ut ibi, & l. si sponsus, §. generaliter, Digestis de don. inter vir. & uxor. & l. Pedius, D. de recept. arb. & not. per Barr. & in l. 1. §. pen. de verb. oblig. & in c. vtile, de reg. iur. lib. 6. cum simil. & adde omnino quod not. Bald. in l. unica, in pen. char. in fin. vers. pone, sui confessus, Cod. de confess.* Septimo amittitur diuisione fundi, si aqueductus debetur in fundo vicini, in loco certo & finito, & fundus seruientis diuiditur per longitudinem: quia perinde est, ac si ab initio constituta seruitute duo fundi fuissent: *ut l. nam satis, Paragrapho primo ver. sed is, D. quemadmodum seru. amit.* Quod procedit, si ille, cui seruitus debebatur, alterum fundum, in quo seruitus remansit, redemit seu acquisiuerit: quia per hoc non tollitur seruitus, quæ in alio fundo est constituta, licet à princip. fuisset vnus tantum fundus: & hoc quando locus, in quo seruitus debebatur, diuiso fundo non remanet ita angustus, ut aqueductus consistere non posset: secus si remaneret ita angustus: quia tunc veterique fundus liberabitur, videl. fundus redemptus propter confusionem: *ut dixi supra in princ. alius propter angustiam*

siam loci, *l. si tam angusti*, D. de seru. & hoc probatur, in *d. l. nam satis*, §. *certe*. Sed si diuiditur fundus seruiciens per latitudinem, tunc non amittitur seruitus non utendo seruitute aquæductus diuisa, nisi tota aqua non utatur, *ut d. l. nam satis*, §. *si vero per latitudinem*, vel nisi specialiter conuentum fuerit, ut alter fundus liberetur, *ut d. §. si vero per latitudinem, vers. possunt tamen*. Si vero seruitus aquæductus debetur in vno fundo, ut per quamlibet eius partem liceat aquam ducere, & conuentum sit locum mutare posse: tunc si diuidatur fundus seruiciens per longitudinem, & non utatur seruitute, nisi per vnum de illis fondis, statuto tempore seruitus amittitur: quia tunc perinde est, ac si ab initio seruitus duobus fondis fuerit imposita: *ut est casus cum gloss. in d. l. nam satis*, §. *ceterum*, D. *quemadmodum seru. amit.* Et prædicta procedunt, quando seruitus non est diuisa: sed si diuisa sit: puta quia constituta sit aqua, ut vel æstate tantum utatur, vel vno mense, vel alternis annis vel mensibus, aut diebus, vel horis tantum nocturnis, vel diurnis: an utendo amittatur statuto tempore, an vero duplicetur: *vide text. cum gloss. & Doct. in l. si sic*, D. *quemad. seruitut. amit.* & in *l. si diurnam*, D. de aqua quotid. & æstiu. & vide plura, qua dixi supra in 1. libro 9. qu. princ. ver. item seruitus regulariter amittit. & dixi supra eod. in 7. in princ. circa princ. vers. sic. item constitui potest, ut ducatur. Et de materia quomodo & quando amittatur seruitus, vel quasi possessio seruitut. vide per Bartol. in *l. quominus*, in 15. quæst. D. de sum. & per Barr. Ang. & Doct. in *l. fin.* D. de vsucap. & quod not. in *l. si quispiam*, D. de diuer. & temp. præscript.

99 Quæritur 11. principaliter * quo-

modo procedatur in iudicio circa istam materiam aquæductus: dic vt Rofr. Beneuentan. in libellis suis iuris, vbi posuit quatuor interdicta in hac materia aquæ, in quibus etiam ponit libellum & positiones. Primum interdictum est quando quis habet ius aquæ quot. ducendæ ad prædia sua, & ab aliquo prohibetur aquam illam ducere. Et dicit Rof. quod habet contra impediendam interdictum de aqua quot. quod interdictum est prohibitorium, & causa retinendæ possessionis est inuentum, sed non semper: quia est aliquando restitutorium: puta si aliquid fiat ad impediendum quasi possessionem aquæductus, ut illud destruat, vel destruere debeat, *ut l. 1. in princ. §. Labeo*, D. de aqua quot. & æstiu. & ad hoc, ut competat hoc interdictum, dicit quod septem sunt necessaria. Primum est, quod sit aqua quot. & quotidianam aquam intellige non quæ quotidie fluit, sed etiam eam quam quotidie potest ducere, si vellet, *ut l. 1. D. de aqua quot. & æstiu.* Secundum, quod illa aqua sit vsus hoc anno, non clam, non vi, nec precario, saltem vna die, vel vna nocte: sed si ante annum haussisti, non habes hoc interdictum, nisi infra annum aqua per se fluat: *ut D. eodem l. 1. in princ. & §. quod autem scriptum est*, & §. *quisitum*. Tertium, quod illa aqua sit perennis, nulla enim aqua potest duci nisi sit perennis, *D. eo. l. 1. Paragrapho loquitur*. Quartum, quod aquam illam ducas à capite, non aliunde. Caput autem aquæ est, vnde aqua nascitur, siue ipse fons si ex fonte: siue si ex flumine, vel lacu in primum riuum ducitur, *l. 1. §. interdictum*, & §. *caput*, D. *eod.* Quintum, quod ille qui ducit aquam, putet se iure ducere: si autem putat se non iure

X x ; vti,

vti, non habet locum hoc interdictum, *D. eodem l. 1. §. sed & si iure, Paragrapho Aristot.* Sextum, quod in illa aqua non excedat ampliationis modum, & non ducat per aliam regionem, quam solitus sit, ducere, *l. 1. §. illud, cum simil. ff. eod.* Septimum, quod illa aqua ducendo alij non immisceatur, alioquin non habebit locum hoc interdictum, *vt D. eod. l. 2. §. illud Labeo, & §. item queritur.*

100 Formam* autem libelli ponit Rosfr. in hoc interdicto hoc modo. Contra vobis domine A. conqueror ego M. de Alberto de Dauentria Teutonico, qui me prohibuit ducere aquam per fundum meum talem, cuius confines sunt tales, &c. *in xta l. formam, in princ. cum gl. D. de censib.* quam aquam duco sicut duxi in hoc anno, non vi, non clam, non precario. Vnde ne me prohibeat vel impediatur, ago contra ipsum Albert. & ad hoc propono interdictum de aqua quot. & æstiu. vel actionem in factum, & ita bene concipies libellum, *d. l. 1. in princ. D. eod.* Quidam tamen apponere petunt intereste, ita dicentes. Et quia in 20. interest mea non esse prohibitum, ideo ipsum Albert. condemnari peto in meum interesse, & ad hoc propono interdictum prædictum, &c. *& hoc probatur in l. 1. §. præterea, Digestis eodem.* Sed dicit Rosfr. quod non credit, quod possit peti per interdictum, licet in illo possit condemnare iudex, sicut in alijs superioribus interdictis notauimus. Nec ob. *ille §. præterea*, quia ibi propter factum suum amiserat ius aquæ ducendæ. Vnde quia in hoc casu est restitutorium, igitur restituitur mihi illud interesse.

101 Positiones* autem & capitula siue articuli actoris ita formari debent: Ego Albertus dico, quod aqua que

exit de tali fonte vel flumine, est quotidiana, id est, quæ potest quotidie fluere. Item quod aqua illa sum vsus hoc anno, non vi, non clam, non precario. Item quod vsus sum hoc anno illa aqua satis vna die vel vna nocte. Item quod illa aqua semper est perennis, & nullo modo deficiatur. Item quod aqua illa oritur ex tali fonte, vel ex tali flumine, ita quod ab illo fonte, vel ex tali flumine aquam duco. Item quod illam ducam iure seruitutis, credens vti iure meo. Item quod duco aquam illam ita sicut primo ducebam. Item quod aquam illam per eundem locum duco, sicut & ducere solebam. Item quod illam aquam tantum, quam ducere solitus eram, duco sine alia.

Positiones* autem vel capitula siue articuli Rei ita econtra formari possunt: Ego M. dico, quod illa aqua tantum currit in hyeme, & in æstate desiccatur, & si hoc confiteretur actor, absoluitur reus: quia tum non est aqua quotidiana, nec perennis. Item dico, quod aqua illa vsus est Titius tantum, si hoc confiteretur actor, succumbit: quia si Titius tantum fuit vsus, ergo non ipse M. Item quod aqua illa vsus fuit vi, vel clam, vel precario à me. Item quod aquam illam quam ducis, à tali loco eam ducis. Item quod locus ille est tantum remotus à fonte vel flumine, vnde illa aqua prouenit, & habet initium, quod eam ducere non potes, si hoc non confiteretur actor, succumbit: quia iam non ducit aquam à capite. Item quod tu scis siue credis te contra ius & iniuste aquam illam ducere. Item quod aquam istam ducis per aliam regionem, quam hoc anno duxeras. Item quod aquam illam ducendo, aliam aquam immisces. Hæc omnia colliguntur & probantur

ex

ex iurib. supra in princ. huius interdicti allegat. Cætera cum materia huius interdicti vide per Ros. in tit. de aqua quot. Secundum interdictum est de aqua æsti. quod competit ei qui habet ius ducendi aquam ad locum suum, & ab aliquo impeditur eam ducere, & datur contra impedientem. Et dicitur hoc interdictum de aqua æsti. quia propter aquam quæ tantum æstate ducitur, proditum est. Et ideo si aliquis duxit aquam in tempore æstatis, & modo vult ducere, & impeditur ab aliquo, habet istud interdictum: *ut D. eod. l. 1. §. deinde ait.*

103 Et ad hoc* ut istud interdictum competat, quatuor sunt necessaria. Primum, quod aqua illa sit æstiva, non quotidiana, nam æstiva à quotidiana differt usu, non iure: *ut l. 1. §. quoti. D. eod.* Secundum, quod aquam illa priori æstate duxerit, hoc est, non in ista æstate, sed in præcedenti. Alioquin si hac æstate locum habet interdictum utile de aqua æstiu. *ut D. eod. l. 1. §. quod autem diximus, & §. qui hac æstate.*

104 Et quando* dicitur æstas: Dic kk *ut hic per gl. in d. §. quod diximus*, quæ dicit, quod æstas durat quatuor mensibus: quia incipit ab æquinoctio veris, & finit in æquinoctio autumnii: *ut d. l. 1. §. æstatem*, aliis temporibus durat hyems. Et aduerte, quia aqua æstiva debet esse quotidiana. Nam omnis aqua quæ in æstate currere potest, est quotidiana, quia omnis aqua quæ currit in æstate, currit etiam in hyeme, sed non conuertitur. Multæ enim aquæ quæ currunt in hyeme, non currunt in æstate. Tertium requiritur, quod illam aquam duxeris saltem vna die vel nocte, sicut in superiori interdicto notavi, cum hæc aqua distet à quotidiana, non iure, sed usu: *ut dixi.* Et omnia quæ dicta sunt in præcedenti interdicto,

huc repetuntur. Quæritur, quod duxeris, non vi, non clam non precario, *ut D. eod. l. 1. §. deinde ait prætor.*

Sed dubitari potest, * quare istud interdictum fuit factum, & an sufficeret primum, & nunquid sit aliud: cū aqua quotidiana ab æstiva distet non iure, sed usu, *ut D. eod. l. 1. §. quotidiana, Respondeo*, ideo fuit inventum: quia in speciali casu loquitur: scil. quando aliquis vult ducere aquam, quam in æstate duxit, & etiā differunt inter se quantum ad factum, *ff. eod. l. 1. §. quod autem.* Licet omnia quæ requiruntur in isto, requiruntur etiam in alio, *ut dictum est.* Fuit autem istud ideo inventum, quia utile erat aquam ducere in æstate propter hortos ad irrigandum ea, quæ ibi sunt. Nec facies vim in verbo quod dixi ad irrigandum, quasi non habeat locum interdictum alias: quia imo locum habet. Nam si alia de causa deducta aqua sit, nihilominus competunt hæc interdicta, *ut D. eod. l. 1. §. idem Labeo scribit etiam si prætor.*

Item quaeritur, * an interdictum de aqua quot. in eo casu competat, quo competit interdictum de aqua æsti. Videtur quod sic, quasi illud sit genus, ll & illud sit species. Et Ros. non putat esse verum mm: quia doli clausula non pertinet, nisi ad ea tantum, de quib. specialiter cautum est, *ut D. de verb. obl. l. doli clausula, & l. sanctio leg. D. de pen.* In hoc interdicto ita concipias libellum: Coram vobis domino A. conqueor ego M. de Alb. de Dauentria, quod prohibet vel impedit ducere aquam æsti. ad fundum meum, ad irrigandum teneras cucurbitas, vel cucumeres, vel olera, vel aliud vti aquam illam duxi in priori æstate. Vnde ne me prohibeat vel impediatur, ago contra ipsum: & ad hoc propono interdictum de aqua æsti. vel actionem in factum. Et quod ibi bene concipi

concipiatur libellus, probatur in l. 1. §. deinde ait prator. de aqua quoti. & aestiva. Si autem in priori aestate non duxeris, sed in hac aestate, & impediaris, concipias libellum prædicto modo & illud mutes. Qui me impedit, siue proxibet aquam ducere, sicut hac aestate duxi. Vnde ne me impediat vel prohibeat, ago contra ipsum, & propono utile interdictum de aqua aesti. vel actionem in factum. Et ista conceptio libelli probat. l. 1. §. qui hac aestate. ff. eo.

Positiones * autem vel capitula in hoc interdicto tu actor ita facere potes: Ego dico, quod illa aqua quæ est in fonte tali: sine flumine fluit, vel potest fluere. Item, quod aqua illa sui usus priori aestate. Item, quod aquam illam duxi, non vi, non clam, non precario. Item quod duxi ab illo loco, unde oriatur aqua. Item quod duxi credens ius habere. Omnes etenim positiones, & omnia quæ requiruntur in superiori interdicto, requiruntur etiam in isto.

Positiones * autem vel capitula 108 reus contra facere potest, hoc modo: Ego dico, quod hæc aqua in aestate sicatur. Item, quod iam sint duo anni quod aquam illam non duxisti. Item, quod duxisti aquam illam clam, vi, vel precario à me. Item, quod duxisti aquam illam credens te ius non habere. Tertium est interdictum de aqua ex castello ducenda, quod competit, quando quis ducit aquam ad prædium suum vel domum ex castello, id est, receptaculo illo, quod aquam publicam suscipit, quod castellum vocatur: & impeditur aquam illam ducere, & est prædictum interdictum de aqua ex castello ducenda, ne quis impediatur, ut D. de aqua quoti. & aesti. l. 1. §. ait prator. ex quo castello. Ad hoc ut competat illud interdictum, quinque sunt necesse.

Primum, quod ius aquæ ducendæ sit tibi concessum ab eo qui concedere poterat: puta ab Imperatore vel senatu. Nulli enim aquam ducere conceditur ex castello, id est, receptaculo, quod aquam publicam suscipit, nisi à principe vel senatu concedatur: ut D. eod. l. 2. §. hoc interdictum necessarium. & ff. de flum. l. quominus. Secundum, ut violentia tibi inferatur, alias non competit, ut d. §. ait prator: est quo castello: si de nouo vis ducere aquam ex illo receptaculo siue castello: quod tu caueas nomine damni infecti vicino: ut eod. §. in final. dicitur. Quartum: quod receptaculum, ex quo aqua ducitur, sit tale: quod antequam suscipiatur, sit publicum, D. eod. l. 1. §. hoc interdictum necessarium. Et aduerte, & tene menti, quod licet prædicta interdicta, scilicet de aqua quotidiana, & aesti, sint potiora: tamen istud interdictum respicit causam proprietatis: quia si est tibi concessum siue assignatum ius à principe vel senatu, habes hoc interdictum: non habes tamen, licet usus fueris longo tempore, nisi tanto cuius non extet memoria, ff. eod. l. 1. §. ult. & l. hoc iure, §. ductus aque. Et intelligitur de ductu aquæ ex flum. publico, ceterum si aliunde deducatur aqua quam ex flum. publ. & habet continuam causam seruitutis: illa longo tempore acquiritur, C. de seru. l. 2. & ita vult Rost. in interdicto isto de aqua ex castello ducenda. quod bene not. pro limit. d. §. ductus aque. Quintum est necessarium, ut ille, qui vult ducere aquam, ita ducat, ut vicini non noceat, D. eod. l. hoc iure, §. ex flumine. Princeps enim qui concedit alicui ut ducat aquam, videtur concedere sine damno & iniuria aliorum, ut l. 2. §. merito. & §. si quis à principe. D. ne quid in loco publ. Nam rescripta principis

principis & privilegia sine cuiusquam iniuria concedi solent, *l. nec anus, C. de eman. & c. quamvis, in fin. de rescrip. lib. 9. & c. licet, de offic. deleg. cum sim.* Sed contra prædicta opponitur secundum Rofre. & videtur quod istud interdictum non habet locum. Nam ratio istius interdicti est, ut aliquis ducat aquam publicam cum licentia principis, ut dictum est. Sed contrarium est, scilicet quod etiam sine licentia principis possum aquam ducere, quia flumina sunt publica: ut *D. de fluminibus, l. 1. & 2.* & possum mea autoritate aquam ducere: dummodo Imperator vel Senatus non prohibeat, ut *D. de flum. l. quominus.* Respondetur secundum Rofr. verum esse, quod tu posses ducere aquam ex flumine publico, etiam sine principe, sed aquam publicam, id est, vsum publico destinatam, secundum vsum reipublicæ, non potes ducere sine privilegio principis, ut *d. l. quominus.* Et in hoc casu procedit quod dicitur in hoc interdicto de aqua ex castello ducenda, id est, de eo receptaculo quod aquam publicam suscipit, *D. de aqua quori. & asti. l. 1. §. ait prator. ex quo castello.* Vel aliter potest dici secundum Rofr. loquitur forte in hoc casu hoc interdictum: Habeo prædium meum vel domum meam iuxta flumen vel riuum: inter prædium meum & domum meam est via publica: volo ducere aquam super viam publicam ad prædium meum: vel ad domum meam facere castellum quoddam, id est, receptaculum quod suscipiat aquam illam publicam, certe hoc non possum facere sine permissu vel mandato principis: & quod ita sit intelligendum istud interdictum probatur, in *l. 1. ff. de aqua quori. & asti. & in l. si in publico, §. si non*

in ff. de aqua pluui. arcend. vel ita potes ponere exemplum: habeo domum meam ex vna parte viæ publicæ, & aliam domum ex alia parte, volo facere pontem inter vtramque, ut capiam aquam fluuialem pro cisterna, & ita facere castellum, id est, receptaculum, quo recipiam aquam fluuialem: certe non possum sine licentia principis. Nam pontem super viam publicam facere nulli conceditur, *D. ne quid in loc. publico, l. 2. §. tractat. & est text in l. si. D. ne quid in flum. publ. & facit l. 1. §. permittitur, ff. de aqua quori. & asti. & idem tenet Bartol. in d. §. tractatum, in l. quominus, in 10. qu. D. de fluminib. & Spec. in tit. causa poss. & prop. §. nunc dicend. vers. item quarit. & Bald. in l. item lapilli, in ult. colum. de rer. diuis. & Dominicus de sancto Gemin. in c. 1. de excess. pralat. lib. 6. qui dicit per d. §. tractatum, quod si aliquis habet duas domos: & in medio ipsarum est flumen, non poterit facere pontem super eo.*

Libellus * autem in hoc interdicto ira formari potest: Coram vobis Domino M. conqueror ego quod Albert. de Dauentria, iniuste prohibet me: siue impedit aquam ducere ex castello: id est, ex illo tali receptaculo, quod continet aquam publicam ex quo loco est mihi ius, siue competit aquam ducere. Vnde ne me prohibeat, ago contra ipsum, & ad hoc propono interdictum de aqua ex castello ducenda, vel actionem in factum. Et quod ita concipiatur iste libellus: probatur in *l. 1. §. ait prator. ex quo castello, D. de aqua quori. & asti.*

Positiones * vel capitula actoris ita formari possunt. Ego A. dico, quod in tali loco est receptaculum quoddam, in quo colligitur aqua publica. Item quod locus ille vocatur castellum.

Y y Item

Item quod Imperator vel senatus concessit mihi ducere aquam ex illo loco. Item quod tu prohibes me illam aquam ducere. Item, quod quando volui ducere aquam illam, volo tibi cauere nomine damni infecti. Item quod aquam illam ducō, & volo ducere sine damno tuo & vicinorum.

111 Positiones * vel capitula ita formare potest è contra ipse reus: Ego primo dico quod locus ille in quo aqua recipitur, est priuatus. Item quod tu aquam ducis, siue vis ducere sine priuilegio principis vel Senatus. Item quando volebas aquam ducere, petij vt mihi caueres de damno infecti. & tu cauere recusasti. Item quod vis aquam ducere cum incommodo meo, & vicinorum meorum. Item quod Titius tantum tibi infert violentiam, & non ego. Quartum est interdictum de riuis, quod competit, si quis habet aliquem riuum per quem ducit aquam, & prohibetur ab aliquo ne ducat, vel vult reficere istum riuum, vel purgare: & ab aliquo prohibetur, & ideo hoc casu proditum est hoc interdictum, vt de *D. riuis l. 1. in pr.* Et idem est etiam si aliquis habeat specus nā vel sepra in flumine, vel habeat incile vel puteum, & vult ducere aquam, vel reficere, vel purgare, sed ab aliquo prohibetur, habet locum interdictum de riuis, vt *d. l. 1. in princ.*

112 In quo autem * prædicta inter se differant: dic, Riuus est locus per longitudinem depressus: quo aqua ducitur. Specus est locus ex quo despicitur, inde specula dicta, & est specus locus altus supra terram ædificatus, ex quo aqua ducitur, vt *D. de riuis, l. 1. §. specus cum gloss.* quæ declarat quod modis accipiatur specus. Septa sunt, quæ apponuntur aquæ deriuandæ causa, compellendæ ex flumine,

siue ea lapidea sint, siue lignea, siue ex qualibet alia materia: siue ad continendam transmittendamve aquam. Incile autē est locus depressus adlatus fluminis, ex eo dictus quod incidatur. Inciditur enim vel lapis vel terra: vnde primum aqua ex flumine agi, id est, duci possit, hoc prob. in *d. l. 1. §. sepr. §. incile.* & ad hoc vt cōpetat hoc interdictum, quinque sunt necessaria.

Primum, * quod riuus ille sit factus causa aquæ ducendæ, ff. *eod. l. 1. §. aqua.* Secundum, quod illo riuo sit hoc anno vsus vel priori ætate, vt ff. *eod. l. 1. §. hoc interdictum.* Tertium, quod sit vsus non vi, non clam, non precario, arg. *d. §. hoc interdict.* Quartum, quod quis prohibeat te volentem ducere aquam, vel reficere, vel purgare riuum, ff. *eod. lib. 1. in pr.* Quintum, quod eo modo ducat, & per eum locum, sicut duxit hoc anno vel priori ætate alioquin impune prohibetur, ff. *eod. l. 1. §. sed si quis terrenum.* Veruntamen nouum canalem vel fistulas ponere poterit in riuo licet non habuerit dummodo non incommodetur agro illius, per quem aqua ducitur, vt ff. *eod. l. Seruius §. si quis nouum.* Et sciendum est, quod si denunciatur nouum opus illi qui volebat riuum reficere, non valet nunciatio, quominus possit reficere, licet per negatoriam possit prohiberi, vt ff. *eod. l. Seruius §. si quis riuum reficienti.* Nec facio differentiam vtrum sit riuus in publico, an in priuato, siue sit riuus aquæ calidæ siue frigidæ. Nam etiam pro riuo, per quem aqua vaporibus balneariis trahitur, locum habet hoc interdictum vtile, vt *d. l. Seruius §. hoc interdictum,* vtile ideo datur, quia sententia concordat, verba autem deficient, iuxta not. in *l. curatores, C. de negot. gestis.*

Sed

Sed illud * queritur, si volo reficere riuum, & aduersarius meus intentat contra negatoriam, an sum a refectioe prohibendus? Et videtur quod sic, per d. §. hoc interdictum. In contrarium videtur, quod non sint repellendus quia nuntiatio noui operis in refectioe contemnitur, ut l. 3. §. si quis riuum reficienti. ff. de riuis. Et facit l. 1. §. in operis. ff. de nou. oper. nunc. & quia interest reipublice riuos refici, ne homines siti moriantur, ut l. fin. de riuis. Sed in hoc sic dic secundum Rofred. riu. de riuis. quod aut ille, qui vult reficere, est in possessione illius riu, & tunc non potest prohiberi per negatoriam quominus reficiat. Aut non est in possessione, & tunc prohiberi poterit, argum. ff. de aqua quoti. & asti. l. si de via. itinere. nisi in eodem casu quo riuus ille necessarius esset propter sitim: tunc enim non facta distinctione possessionis, crederem ipsum reficere, etiam si negatoria ab aduersario intenteretur, & ideo quod dicitur, eod. titul. l. Seruius. §. si quis riuum. quod possum eum prohibere per negatoriam intellige verum quando non publica causa volebat reficere, sed propter suum commodum, vel propter suam sitim.

115 Libellus * in hoc interdicto ita concipi potest: Coram vobis do. A. conqueror ego B. de M. qui me prohibet vel impedit ducere aquam per riuum, septa, vel specum, vel puteum, sicut prior ætate vel hoc anno duxi: vel prohibet siue impedit me reficere. Vnde ne me prohibeat vel impediat, ago contra ipsum proponens ad hoc interdictum de riuis, vel actionem in factum eius loco surrogatam, & quod ita recte concipiatur libellus, probatur ff. de riuis. l. 1. in princip.

Sed * circa istum libellum queritur, 116 quando concipio libellum in dictam aquam per septa, vel cuniculum, vel specum vel puteum, an recte proponatur in hoc interdicto de riuis? Dic quod sic cum nomen riuus sit generale, & omnia prædicta sub se comprehendat, ut probatur in d. l. 1. ff. de riuis coniuncta rubrica. vel dicit Rofred. quod proponens in libello interdictum de specu, vel interdictum de septis, quando velles agere de puteo, bene posses: vel dic tertio quando velles agere pro talibus, dicas, propono vtile interdictum de riuis. Ego tamen credo, quod prima conceptio libelli sit magis iuri consona, ut probatur in d. l. 1. in princ. coniuncta rubrica. vbi probatur quod rubrica illa de riuis est generalis ad riuos, specus, septa, vel puteum, vel etiam fossam, ut d. l. 1. in princ. vsque ad §. deinde ait prator. Facit ad hoc l. 1. ff. si certi. peta. & probatur in d. l. Seruius. §. hoc interdictum. in princip. Nec obstat ille. §. hoc interdictum in versic. in balnearijs vaporibus, vbi dicit quod competit vtilis actio in factum, & vtile interdictum de riuis: quia in vaporibus balnearijs bene competit vtile interdictum, ut ibi: sed in alijs prædictis competit directum, ut patet ex prædictis.

Positiones * aut capitula actor ita 117 formare potest: Ego autem dico quod riuus talis, cuius fines sunt tales, est factus aquæ ducendæ causa. Item quod per illum riuum duxi aquam hoc anno vel prior ætate. Item quod illam aquam duxi non vi, non clam, non precario. Item quod prohibes me volentem reficere. Item quod eo modo per loca prædicta aquam ducere volo sicut duxi hoc anno. Eodem modo positiones, & capitula fieri possunt quando aliquis vult aquam ducere.

Y y 2

ducere per specum vel sepra, vel puteum, vel etiam ad balneum per cuniculos, *ut dixi supra, & ff. eo. l. Servitus. §. hoc interdictum.*

¹¹⁸ Reus * autem econtra potest facere positiones vel capitula hoc modo: Ego M. dico, quod ille riuus est minus idoneus ad suscipiendam aquam, si hoc confiteretur actor, succumbit, & absoluitur reus: quia non est riuus propter aquam accipiendam. Item quod iam sunt duo anni, quod per illum riuum destitisti aquam ducere, & si hoc confiteretur actor, succumbit: quia non duxit aquam hoc anno vel prioris ætate. Item quod tu aquam illam duxisti vi, clam vel precario à me. Item quod titius tantum te prohibuit volentem ducere aquam vel reficere, & non ego te prohibui. Item quod alio loco & alio modo volebas aquam ducere quam consueueris aquam ducere: & est utile hoc ponere.

ADDITIO.

^a *Servitus aqua ductus.* Hæc potest pluribus constitui, per diuersas tamen horas vtenda. *in Specul. de feu. §. quoniam. vers. 11.*

^b *Fistulam.* Fistulæ in fundo seruiente possunt poni per eum cui seruitus debetur sumptibus suis: etiam contradicente eo: qui seruitutem debet, *vide supra per Bart. Capol. tit. de seru. urb. c. 24. & per l. si iter. D. de seru. & l. seruientes, §. si domo. D. de seru. urb. prad.*

^c *Realis.* Seruitus realis dicitur, quæ concessa est rei certæ per loci expressionem, & transit ad hæredem & successores, alias dicitur personalis, & rem non sequitur, *l. Lucius. & ibi per Bartol. Bald. & D. Lud. in fin. vers. seruitus. vers. quadam fuit, & c. sed Flor. ibi*

dicit esse personalem, quando constituitur Titio ad domum, vel ad alium locum, quo velit. Item dicit Bald. ibi, quod dicitur realis, quando constituitur seruitus aqua ductus ad talem fundum, sed si additur, vel alibi quocunque vis, dicitur personalis. & cum persona finitur. Bart. & Flor. *in l. cum fundo. de seru. rust. prad.* dicunt, quod præsumitur realis. Ideo Flor. ibi dicit eam transire in singularem successorem, quod tamen non est in prima, *ut ibi per Bald. & vide omnino supra Bart. Capol. in tit. de seru. reali.*

^d *Parte fun.* Pars dicitur fundus, & venit in legato fundi, *l. plane. §. si. de leg. 1. in Specul. de proba. §. 1. vers. quid si pars.*

^e *Aqualiter.* Cum quid fieri debet, debet fieri arbitrio boni viri. Bart. *in l. 3. in princ. D. de annu. leg.* Et adde dicta per Bart. *in l. cum pater. §. dulcissimis. de lega. & in l. Lucius. in pr. D. ad Treb.*

^f *An desinat.* Desinere velle quomodo quis prohibetur, *not. in l. quod ait. §. ait lex. D. de diuor.*

^g *Acquiritur.* Acquisitio per quas personas fieri potest, *vide in titu. C. per quas personas no. acquiruntur. & Instit. eod. titu.*

^h *Publi. util.* Utilitas publicas præfertur priuata, *l. 1. §. fin. & ibi Bartol. Cod. de cad. toll. & l. 1. & ibi Doct. D. solut. matrimo. & ibi Bartol. in §. colum. in vers. cum enim queritur virum publica utilitas. text. & Doct. in authen. res qua. C. commun. de lega. quod verum etiam si includat in se priuatum, vide in Specul. de feud. §. quoniam vers. 16.*

ⁱ *Conces. vni.* Aqua vni concessa potest alteri concedi: si vtriusque sufficiat non aliter, *secundum gloss. Bar. Bal. & Dd. in l. aquam. ver. sed quaro. Cod.*

Cod. de seru. & Bart. in l. in concedendo. D. de aqua plu. arcen. & Bald. in l. si plures. l. 1. colu. in vers. item si duo. C. de condi. in ser. & in c. 1. §. si quis de manso. 6. colu. in vers. considera quædam. de controuer. inuest. in vsib. feud. & Barto. in l. quominus. §. quæst. D. de flumi. & Flor. & in l. per quem locum. D. de seru. rust. præd. & in l. 2. §. aquaduct. D. cod. tit. & per Alex. consi. 2. 14. parte.

k Aqua dini. Aqua pluribus debita, iure seruitutis, debet diuidi inter omnes, quibus debetur, Bald. in leg. pen. 1. col. in vers. item si duo habent. C. de condi. in ser. & in l. si quis. & ibi Bart. C. de aquaduct. lib. 11. & Bald. in titu. de pac. Constant. §. nos Romanos. 3. colu. in fin. vers. item not. quod interdum.

l Flum. publ. Aqua ex flumine publico potest deduci ad irrigandos agros per vicinos, dummodo faciant sine alterius iniuria, l. Imperatores. & ibi Barto. & Flor. D. de seru. rust. præd. Sed contra no. in l. vsum. & ibi Bart. C. de aquaduct. lib. 11. Vide Bart. in l. quominus in princ. in 2. oppo. D. de flumi. vbi dicit verum, si potest retinere flumen.

m Alueum. Flumina sunt communia vsque ad dimidium aluei vtrinque vicinantium, Bart. in tract. de alluv. in lib. 1. vers. item videndum est. & Bald. in c. ex literis. pen. col. de probat. Et intellige de aqua non de aluco: quia non est communis secundum Bald. in cap. 1. qua sint regalia. vide Cyn. in l. quædam. de re. dini.

n Propr. auto. Propria autoritate an & quando quis facere potest, vide supra de seru. urban. cap. 30. c. 79. & in c. 81. & in Specul. de action. vers. item vi. vlt. quæst.

o Damnum. Damnum pati dicitur

etiam is, cui aufertur commodum sibi proueniens ex publico, non si ex privato. l. 2. §. merito. per Bart. ne quid in loc. publ. l. Proculus. de dam. infect.

p Molendino. Aqua vnius molendini potest diuertere quocunque per dominum molendini, & denegari alteri molendino inferius posito, licet deducatur de flumine publico, nisi seruitus debeat, Bald. in l. aquam qua circa pr. C. de ser. & aq.

q Occupare. Occupans propria auctoritate in casu quo de iure potest, officium iudicis potest implorare, vt defendatur à vi futura. Bald. in l. si seruus tuus. C. quod cum eo.

r Occupasse. Occupare dicitur qui incipit opus & prosequitur, non qui desistit: nisi pro modico tempore desistat. Bart. in l. quominus §. quæst. final. de flum.

s Perenne. Perenne flumen dicitur, quod continue currit, scilicet, in æstate & hyeme. Specu. de caus. poss. & prop. vers. 3. quid ergo.

t Stagnum. Adde Specu. vbi supra de causa possess. & proprie. in pr. in 8. col. in vers. octauum est, vt liceat.

v Consuetudo. Consuetudo in cursu aquæ inspicitur, vt ibi, & tenet Bart. Capol. supra in tract. de seru. urb. c. 7. vbi vide omnino. & in l. si manifeste. vbi est casus. C. de seru.

u Alueum. Alueus fluminis an sit communis sicut aqua, vide Barto. in tract. de alluv. l. 1. lib. ver. item videndum est, vtrum & Bald. in c. ex literis. pen. col. de proba. & vide Bart. in tract. Tyb. lib. 1. 6. char. vers. item videndum est vtrum iurisdictio.

x Quasi possessio. Quasi possessio probatur vltimo 30. dierum ad minus no. per Bart. & Alex. in l. 1. §. 1. de itin. act. neque priua. & plenius in l. sicuti. §. sed si quaratur. per Bart. si seru. vend.

Y y 3 A 6

Ang. in l. si quis. §. differentia. de acquir. possess. & in l. 3. & ibi Alex. C. de acquir. possess.

y Iure facultatis. Facultas libera intelligitur, dummodo iuris ordo seruetur. Bald. in §. ad hac. de pace in ram. fir.

z Fluens. Aqua per se fluens per certum locum non inducit consuetudinem vel prescriptionem. Bald. in c. 1. §. si quis de manso. 7. colum. in versicu. sed nunquid aqua. de controuer. inuesti. Et vide supra per Bart. Capol. tit. de seru. urb. prad. c. 2. 2.

aa Ius piscandi. Piscationes sunt permittæ, vel prohibitæ secundum consuetudinem, l. si quispiam. C. de diuer. & temp. pra. Instit. de rerum diu. §. flumina. Iacob. Alua. Padua. in cap. 1. qua sint rega. Bart. Capol. in l. inter publ. §. i. D. de verb. sign.

bb Aqua. Aqua veniens ad fundum meum ex fundo vicini iure seruitutis per cloacam vel aquæductum, non potest per me concedi alteri, ex illo aquæduct. l. ex meo & ibi Bart. ff. de seru. rust. prad. quod est verum nisi postquam est ingressa in fundum meum.

Nocet Gaio. [vid. pag. 404 lin. 10. ab ult.] Nocere alteri quis non debet, etiam ut sibi profit, in Specul. de 1. & 2. decret. §. 5. ver. porro. & contrafaciens non debet audiri, in Specul. de sen. §. 2. ver. 11. nisi faciat animo consulendi sibi, non animo nocendi. eo. §. versi. 12. dd Actio directa. Actio directa quæ dicatur, vide Bald. in l. ex legato. Cod. de leg. in l. debito. & in l. ex asse. per Bart. Treb. Item actionis directæ effectus varios vide apud Specu. de actio. seu petit. §. 2. versic. Summa. & sequen.

cc Vtilis. Actio utilis præfertur directæ. Bald. in l. fin. §. 9. C. de edict.

dini Adr. toll. Specu. de empt. & vend. §. 7. ver. sed pone statutum. ubi vide in titu. de proc. §. fin. in princip. & vers. sed quaritur. & seq. & per Bart. in l. procu. & Bald. in c. 2. §. fin. de lege. Corra.

ff Modica læso. Modica læsio non facit dari rest. in integ. in Specu. de rest. in integ. §. 2. ver. & scias.

gg Conuentio. Conuentio est contractus nominatus ex communi usu loquendi, vide Paul. de Castr. conf. 41.

hh Actio confessoria. Actio confessoria est in rem, & competit domino pro seruitute, & sic pro iure incorporali, l. 1. in pr. & ibi Bart. si seruit. vend. Item datur contra impediens usum seruitutis, si quis §. agi. si seruit. vend. & l. si forte. §. etiam eod. tit. Item ut destruatut ædificium factum contra seruitutem, l. fin. D. eod. tit.

ii Reficere. Adde Bart. & Alexand. in §. si quis ædificium per gl. in l. 1. §. pen. de mor. infer. facit. c. consuluir. de Iudeis. & l. fin. C. eod. tit.

kk Aestas. Aestas an & quando incipiat, l. 1. §. aestatem. & ibi gloss. de aqua quor. & esti. Bart. in l. 2. §. aestas. D. ne quid in loc. publ.

ll Genus. Genus non possidetur, nec est in dominio alicuius, Bald. in l. 2. in fin. principij C. communia de lega.

mm Species. Species cum petitur, quid sit exprimendum in libello, vide in Specul. de lib. conc. ver. iuxta in §. colum. versi. item non valet. Et Species derogat generi ex tacita voluntate contrahentium, Bartol. in l. sed si. D. pro socio.

nn Specus Specus quæ dicatur, vide Spec. de causa. poss. & proprie §. 4. versi. sed & si.

CAPVT V.

De aqua pluuia arcenda.

- 1 Aqua pluuia dicitur, quæ de cælo cadit, aut imbre excrefcit, vel colorem mutat.
- 2 Actio de aqua pluuia arcen. ad hoc vt competat, quæ requirantur.
- 3 Prædioruſtico an actio de pluuia arcenda competere poſſit.
- 4 Libellus in actione de aqua pluuia arcen. quomodo formari debeat.
- 5 In actione de aqua plu. arcen. quare veniat, illud quod futurum eſt.
- 6 In actione de aqua plu. arcen. dato quod damnum quod poſt litem conſeſtatam contingit, veniat iudicis officio, quare tamen in libello de iudicis officio mentio haberi debeat.
- 7 Poſitiones actoris in actione de aqua plu. arcen. quomodo formari debeant.
- 8 Poſitiones rei in actione de aqua, &c. quomodo fiant.

EST etiam vtile hic ponere naturam aquæ pluuiæ arcendæ, maxime quantum ſpectat ad materiam iudicalem, in qua materia prodita eſt actio de aqua plu. arcenda. Sæpe enim contingit, quod propter opus manu factum in agro alicuius, prædioruſterius aqua pluuialis nocere poteſt. Vnde conſulitur domino iſtius prædij, cui illa aqua pluuia noceret: per actionem ſpecialem, videlicet per actionem aquæ pluuiæ arcendæ, per quam opus factum tenetur deſtruere expenſis ſuis, & damnum poſt litem contingens emendare, & ſi poſſidet opus ab alio factum tenetur præſtare

patientiam, vt deſtruat, vt *D. de aqua plu. arcend. l. 1. §. 1. & 2. & l. ſi tertius, §. penult. & ultim.*

Et * in primis ſciendum eſt, quod dicitur aqua pluuia illa, quæ de cælo cadit, aut imbre excreſcit, vel colorem mutat: quia aqua coniungitur aquæ pluuiali, ſicut contingit in multis fluminibus, & *ff. eod. l. 1. §. aquam pluuiam & §. in ſumma.* Item eſt etiam notandum, quod dicta rubrica ſic intitulatur, ſecundum gloſſ. ſuper ea: de aqua, & aqua plu. arcend. & de actione aquæ pluuiæ arcend. Et ita multi libri habent: & ſic habebat Roge. ſecundum Roſte. in diſt. titu. in rubr. tractat. de aqua, quæ non eſt pluuia. Codice de ſeruit. & aqua. & ſecundum hoc hæc rubrica tractat de aqua quæ non eſt pluuia; & de iſta aqua non plu. dicit in *l. ſi prius, in 1. & 2. reſponſo. eod. titu.* De alia aqua tractat totus fere tit. tractat etiam de actione aquæ plu. arcend. & ad hoc vt iſta actio competat, octo ſunt neceſſaria ſecundum Roſted. in hoc tit. in ſuis libellis.

Primum, quod quis opus manu faciat, *D. eod. leg. 1. §. hæc autem actio.* Secundum, quod in ſuo loco opus id faciat. Cæterum ſi opus natura loci ſit, vt ſi ex fundo tuo aqua naturaliter decurrat in meo ſine opere tuo, non habet locum hæc actio. Item ſi in publico loco fiat, ſimiliter non habet locum, *D. eod. l. 1. §. hæc autem actio, & l. apud Trebatium, §. aqua plu.* Tertium, quod propter illud opus aqua nocere poſſit, non tamen nocuerit, niſi poſt litem conſeſt. vt *D. eod. l. 1. & 2. & l. ſi tertius, §. officium, & D. de ſtatulibe. l. Labeo,* ſecus ſi non noceret, ſed lucrum auferat, vt *d. l. 1. §. idem aiunt, aquam publ. & §. ſicut licet.* Quidam vt reſert.

ibi

ibi gloss. 2. dicunt, quod aliquando datur, quando lucrum auferitur: *ut l. 2. §. item Varus*. Sed Dyn. dicit contrarium, quod ille text. non facit, cum ibi videatur damnum dari non patiendo aggerem naturalem refici, & vide quod dicam in versiculo 8. Quartum, quod illa aqua sit pluuiialis mixta ad hoc, ut locum habeat hæc actio directa, *l. apud Trebatium, §. 1. ff. eodem*. Si autem alia aqua damnum dedit, tunc locum habet utilis secundum quosdam: sed secundum alios locum habet negatoria, *ut ff. eo. l. 2. §. & si prius, & §. placuit, aut actio in factum datur, ff. de præscript. verbis, l. quoties*. Quintum, quod aqua possit nocere agro, & sic prædio rustico, non autem ædificio, aut oppidi, vel domui, & sic prædio urbano: tunc enim habet locum negatoria, *ut Digestis eodem l. 1. Paragrapho item sciendum, & Paragrapho pen.*

3 Sed * queritur, an pro prædio rustico tantum hæc actio competat? Respondet non, secundum Rosfred. Ratio est: cum quis aliquid in suo facit, contra enim nullam habeo actionem: sed pro futuro damno specialissimam habeo hanc actionem. In prædio autem urbanis locum habet negatoria, quæ competit quando quis facit in alieno, quod iure seruitutis facere non potest, *Digestis si seru. vend. l. 2.* Sed hæc ratio non est clara. Ideo dic, quod ratio potest esse, quia fauore agriculturæ in primis hæc actio specialis fuit introducta, *l. 1. Paragrapho de eo opere, cum duobus §§. sequent. Digestis de aqua plu. arcend.* Sextum requiritur, quod causa nocendi factum sit opus. Cæterum si causa colendi agrum & arandi, & fructus percipiendi factum sit, non habet locum ista actio, *ut d. Paragrapho de eo opere*. Septimum, quod opus

illud factum sit ignorante eo, cuius prædio aqua nocere posset, sed eo sciente cessat hæc actio, *Digestis eo. l. 1. Labeo Paragrapho primo & l. sed hoc ita & l. in concedendo*. Octauum, quod damnum futurum timeatur, sed ubi lucrum auferre possum, non teneor. Nam si opus facit in sua re, & sic venæ putei tui præcisæ sunt, non teneor hac actione, *Digestis eodem d. l. 1. Paragrapho hac autem actio, Paragrapho denique, & est simile, Digestis de damn. infect. l. Proculus, de quo plene dixi supra in præcedenti questione principali, versiculo quarta questione principalis potest ex prædictis decidi, & adde quod dixi supra in versiculo tertio*. Sed ultra prædicta etiam requiruntur sex. Primum requiritur, quod opus fiat in priuato, secus in publico, *l. Trebatium, Paragrapho aqua pluuiæ, D. eodem*. Secundum, quod non sit factum publica autoritate, puta principis autoritate vel senatus, ^a *ut l. quod principis, D. eodem & l. 2. §. Cassius autem eodem titulo*. Tertium, quod extet memoria facti operis, alias non reputatur manu factum, sed naturale, & sic esset tolerandum, *ut dict. Paragrapho Cassius autem*. Quartum, quod sit factum ad excludendam aquam, quam naturaliter tenebatur recipere ille, qui fecit, vel saltem tenebatur recipere iure seruitutis, *l. prima Paragrapho Neratius scribit, Digestis eodem*. Secus si ad excludendam aquam, quam naturaliter vel iure seruitutis recipere non tenebatur, *ut l. 2. §. penultim. ubi est casus singularis, ff. eodem*. Quintum, quod ille cui nocet, non teneatur iure seruitutis recipere talem aquam, quæ deriuetur opere manu facto: secus si iure seruitutis tenetur recipere, *d. l. 2. §. fin.* Sextum, quod ille contra quem agitur, sit dominus illius fundi, ubi opus

opus factum est, si ipse facit, agit ut remoueat suis expensis, si alius sine sui voluntate agit, ut præstet patientiam, *ut not. gloss. in l. 1. in princ. ff. eod. & habetur in l. apud Trebatium, § aqua pluvia, & per Cyn. in l. post venditionem, ff. eod.*

4 Libellus * autem in hac actione ita formari potest: Coram vobis ego Luc. Zusi. compareo contra M. qui tale opus fecit in prædio suo, propter quod aqua pluvia damnum agro meo dare potest, vel prædio meo nocere: unde opus illud amoueri, & damnum quod post litem contestatam contigit refarciri peto: & pro opere destruendo propono actionem aquæ pluuiæ arcendæ, & pro damno postea contingente propono officium iudicis. Et quod ita recte concipiatur libellus, probatur in l. 1. & 2. & § de eo opere, & l. in summa, l. 1. & l. si tertius, § officium, ff. de aqua pluuiæ arcen. Sed videtur quod recte libellus iste non sit conceptus propter duo, primum est, quia non potest videri in iudicium venisse, quod post litem contestatam contingit, ideo alia interpellatione opus est, ff. de iudic. l. non potest videri, & l. non quemadmodum, eod. titul. Item de iis rebus quæ fuerint sunt, iudicium institui non potest: *ut d. l. non quemadmodum.* qui tractus futuri temporis non spectat ad iudicem, l. 1. in princ. ff. de usu. Sed dic quod illa l. non potest videri, non obstat: quia non loquimur in re prorsus alia, sed in alia specie, ff. de edil. edi. l. ediles, Paragrapheo item sciendum, & ibi plenè scripsi illa l. non quemadmodum. non obstat: quia res illa non venit in iudicium, quæ nullo modo aduenit: sed si incipit deberi, venit in iudicium, & ideo quod futurum est, ff. de peculio, l. quasi tuus, § 1. D. de po. l. 1. § non tantum.

5 Sed * queritur, quare in actione

præsentī, videlicet aquæ pluuiæ arcend. venit etiam illud quod futurum est. Respondeo propter naturam ipsius actionis, quæ tantum futura damna respicit, *ut supra dixi in versic. 3.* sicut actio quæ oritur ex noui operis nunt. etiam similiter respicit tantum futura damna, l. 1. § 1. D. de nou. ope. nunt. licet regulariter omnes aliæ actiones respiciant præterita: *ut in l. Atteius, § in hoc iudicium, de aqua pluvia arcen.* Et in hoc ideo, quia opus iam factum erat, ideo si futurum damnum venit, quod post lit. contesta. contingit, non est mirum, imo plus in hac actione admittitur actor: quia solum futurum damnum timetur, *ut supra dixi.*

6 Queritur * posito quod damnum, quod post litem contesta. contingit, veniat officio iudicis, ut dictum est, quare habetur expressa mentio de officio iudicis in libello? Nam videtur quod non deberet fieri expressa mentio: quia etiam si non peteretur in libello, nihilominus si damnum post litem contestatam contingeret, officium iudicis veniret, sicut regulariter est in omnibus, & maxime in his, ubi officium iudicis deferuit actioni: nam dicitur regulariter, quod ea quæ post litem contestatam contingunt, nominatim exprimenda non sunt: sicut in hoc, ex fructibus, & expensis, & aliis, quasi dicat, ita valde pertinent, quod si non petatur in libello, dummodo de his in iudicio fiat mentio, nihilominus veniunt, ff. de edil. edi. l. ediles, § item sciendum. Item alia ratione videtur, quod non sit necessarium facere expressam mentionem in libello de officio iudicis: ubicunque actio proponitur, cui officium iudicis deferuit, sufficit si sola actio proponatur: *ut in actione quod metus causa. l. metum, § ex hoc edicto, D. quod metus causa, & l. 4. Cod.*

Z z

Cod.

Cod. de posit. & vide not per Doct. in l. 4. §. hoc autem iudicium, ff. de damn. infesto. Et multi propter metum istarum obiectionum dicunt libellum ita simpliciter esse concipiendum. Ego B. ago contra M. actione aquæ pluuiæ. ut opus factum debeat remouere, propter quod aqua pluuiæ prædio nocere potest, & ad hoc propono actionem aquæ pluuiæ arcen. nec faciunt mentionem in libello de officio iudicis, dicunt tamen damnum datum post litem contestatam dicendo: Domine iudex, tale damnum contingit post litem contestatam, reducere hoc ad memoriam, ut officio vestro debeatis, eum in æstimationem illius damni condemnare. Sed dicit Rost. super hac ætione sibi videri libellum, tunc de iure bene conceptum. In omnibus enim ubicunque aliquid officio iudicis proponitur, in libello iudicis officium recte proponitur, & ponit vnum exemplum: in rei vendic. veniunt fructus officio iudicis, & non iure actionis: quia si iure actionis venirent, esset mixta bonæ fidei, sicut petitio hæreditatis. Sed illa rei vendicatio est stricti iuris: & tamen iudicis officio veniunt fructus etiam percipiendi à malæ fidei possessore, & sine titul. *C. de rei vend. l. certum, & ff. eodem l. qui restituere.* Vnde in rei vendicatione putat sic esse dicendum, peto per rei vendicem cum fructibus percipiendis, & pro rei vend. & pro fructibus propono iudicis officium, & hoc modo non errares secundum me.

7 Positiones* autem vel capitula potest actor ita formare: Ego B. dico, quod tu fecisti opus manu in prædio tuo. Item quod per illud opus aqua plu. nocere potest prædio meo. Item prædium illud cui nocere potest, est rusticum. Item illud opus fecisti ani-

mo nocendi. Item illud opus me ignorante fecisti. Item propter illud opus aqua plu. damnum mihi inferre potest.

Positiones* vero & capitula rei ita formabis: Ego dico, quod opus illud naturaliter ita se habet. Item prædium illud est urbanum. Item fecisti mihi pactum, ut liceat mihi ædificium ita habere. Item tanto tempore stetit sic illud opus, quod eius memoria non existat. Item illud ædificium lucrum tantum tibi affert. Item domus tibi coniuncta est illi prædio, in cuius loco ædificium illud factum est. Item illud opus fecit te sciente. Potes etiam colligere alias positiones seu capitula, tam ex parte actoris, quam rei, ut colligi potest ex his quatuordecim, quæ dixi esse necessaria in act. aquæ plu. arcend. vide supra in §. qu. principali, vers. quero nunc de alia quæstione principali quotidiana, vsque ad fin. illius quæst. §. principalis.

A D D I T I O.

^a *Senatus.* Senator est illustris, & est de magnis iudicibus, in *Specul. de iur. omni. in vers. magni.* & hoc tit. hodie vitur populus Rom. qui semper senatorem appellat illustrē, quod not. ut scias reddere rationem styli Capitolij.

C A P V T V I.

De Cloacis purgandis.

- 1 Cloaca quid sit, & quid tubus, & quid fistula, & quid eorum appellatione veniat.
- 2 Interdictum de cloacis, &c. quando locum habeat.
- 3 *Vtramontani* si iuraret se de mense Augusti Roma moraturum, non teneatur

teneretur Roma morari, ne talis inramenti occasione vita temporalis amitti posset, si Roma moraretur.

- 4 Interdictum de cloacis coram quo iudice intentari possit.
- 5 Libellus in actione de cloacis quomodo formandus sit.
- 6 Interdictum de cloacis locum habet, etiam si aliquis eo utatur vi, clam, vel precario.
- 7 Positiones actoris in actione de cloacis, quomodo formari possint.
- 8 Positiones rei in actione de cloacis, quomodo formari debeant.

Vtile & conueniens est etiam sibi subicere interdictum de cloacis purgandis: quia multoties cum quis reficere cloacam suam vel purgare vult, ab alio impeditur, & introductum est interdictum de cloacis purgandis. Item etiam, si aliquis vellet de nouo facere cloacant, & ab alio prohiberetur. Item quia saepe aliquis mittit in cloacam meam, quod non debet mittere, vel quod missum est in cloacam impedit: ideo proditum est interdictum restitutorium, *D. de cloacis, l. 1. Paragrapho 1. & Paragrapho deinde & l. ultim.* licet ista sint duo interdicta, *ut d. l. & ibi per gl. & Barr.* & de his duobus interdictis Ioan. in arbore actionum fecit duos titulos. tamen Rosfred. in libellis suis, fecit vnum tantum titulum, videlicet de cloa. purg. breuitatis causa, qui dicit quod ad hoc ut competat hoc interdictum, ista sunt necessaria.

Primum, * quod sit cloaca. Est autem cloaca locus concauus, per quem colluuius quædam fluit, *D. de cloac. l. 1. §. cloaca.* Et cloacæ appellatione etiam tubus & fistula continetur, *ut d. l. prima, Paragrapho cloaca ap-*

pellatione, & tubus secundum gloss. ibi est foramen cloacæ, unde purgatur colluuius aquæ. Fistula est aliud instrumentum ad idem, & ex hoc infert Bartol. ibi ad questionem statuti dicentis, si quis offenderit aliquem in domo, punitur certa pœna: quia offendens in ostio domus, dicitur in domo offendisse, de quo dic, *ut ibi per Bartol. & per eundem in l. cetera, Paragrapho hoc senatus, el. 2. de legat. 1. & ibi per Doctores & Baldus in d. l. data opera. qui accus. non possess.* & adde quæ dixi in 1. libro in titulo de claustro cloaca, porticu. & in titulu. de ostio sue porta. Secundum, quod quis prohibeat re volentem purgare vel reficere cloacam, vel si quid est immissum quo vsus cloacæ impediatur, quod removeri debeat, *D. eodem l. 1. in princip.* Tertium, quod ille qui vult reficere vel purgare cloacam, caueat de damn. infect. *Digestis eodem l. 1. Paragrapho primo.* Et si quis velit cloacam priuatam in publicam mittere, vel cloacam facere quæ haberet exitum in publicam cloacam: quia non est impediendus, *ut dicta lege prima §. Labeo, & final.* licet nouam cloacam in loco public. facere non possit, *ut l. fin. cod. tit. & ibi hoc not. Barr.*

Item* habet locum hoc interdictum, quando cloaca ex ædibus tuis in ades vicini a pertinet, *ut d. l. 1. in prin.* & appellatione ædium continetur ædificiū, hoc est, ex ædificio in proximum agrū, *ut d. l. 1. §. deinde ait prætor.* Item si quis habet vsus cloacæ priuatæ, clam vel precario sibi non nocet. Item si denunciatur nouum opus, contemni potest, *D. eodem l. 1. §. hoc interdictum, & §. quod si quis mihi.* Et est ratio, quia talis nunciatio est à lege improbata propter publicam vtilitatē, *ut*

Z z 2 not.

not. Bart. in d. l. 1. §. fin. & est casus in l. de pupillo, Paragr. si quis riuus, D. de nou. ope. nun. qui assignat eandem rationem, quod publicæ salutis & utilitatis inter sit, cloacas & riuos purgari, & ideo pulchre etiam dixit text. in d. l. 1. §. curauit, D. de cloacis, quod hoc pertinet ad salubritatem ciuitatum & ad tutelam. Nam cælum pestilens & ruinas minantur immunditiæ cloacarum, si non resciantur. Et ideo Romæ tempore quo veri Romani dominabantur, quia habebant de istis cloacis & aquæductibus tam publicis quam priuatis magnam curam, ut apparet in dist. tit. de cloacis, & Codice de aqueductu. lib. 11. habebant aërem salubrem, & erat sanum ibi morari, ut dicit gloss. 7. quæst. 1. cap. qualiter, per illum text. & vide ad hoc Albe. de Ros. in l. si quis mihi mandauerit, in princ. D. mandat.

3 Licet * hodie non sit sanum de mense Augusti morari Romæ, in tantum, ut si quis ultramontanus iuraret se moraturum Romæ in mense Augusti, non teneretur morari: quia occasione talis iuramenti posset vita temporalis amitti, si Romæ moraretur, ut dicit gloss. not. in c. vero, extra de iureiur. Et hoc forte est, quia erant cloacæ ibi, quidam dicunt propter quendam ventum qui ibi regnat. Prædicta procedunt in cloacæ priuata: quia hoc interdictum de illa tantum loquitur, publicæ enim cloacæ publicam curam merentur, ut l. 1. §. hoc autem interdictum propositum, D. de cloacis, & pro publicis cloacis impetitur aliud interdictum, ne quid ad cloacam publicam immittatur, vel quid fiat, ut dist. leg. 1. §. fin. & adde quod possum facere cloacam de nouo inter ædes meas & vicini illo inuito, & contradicente seu nouum opus

nunciant, ut §. si quis mihi purganti, & l. fin. eodem titul. dummodo si in via publica velim cloacam facere, ipsam faciam consentiente illo, cui publicatum viarum cura commissæ est, in d. l. fin. & ita tenet Rost. in hoc interdicto, in fin. quæ l. fin. vult, quod habeat locum aliud interdictum ad exemplum prædictorum, videlicet ne facienti cloacam vis fiat, quominus publicam cloacam facere liceat. Et ita etiam tenet Specu. in titul. de causa poss. & proprie. §. 1. in ultim. colum. versi. sed nunquid. Imo plus dico, & hoc bene not. quia hoc interdictum competit, ut in vicini ædes dominus veniat, & rescindat pavimenta, cloacæ purgandæ gratia: si tamen paratus sit restaurare id quod ex necessitate reficiendæ cloacæ causa rescindit, quod cautio damni infecti non est interponenda: ut est text. notabilis cum gl. l. prætor ait quominus, §. unde Flavius, ff. de cloacis.

4 Item * dubitari potest coram quo iudice istud interdictum intentari possit: dic coram quolibet prætore de cloacis potest agi, per l. 1. ff. de cloac. sed glo. & Bart. ibi dicunt, quod debet peti licentia faciendi ab eo qui potest concedere, postea poterit agere coram quolibet iudice. Et aduerte quia in istis interdictis Specu. in titul. de causa poss. & proprie. §. priuata, in ultim. col. versiculo pen. formauit duplicem libellum, secundum quod interdictum hoc habet duo capita, ut l. 1. §. 1. ff. eod. ut dixi supra in princ. sed Rost. in hoc tit. formauit alios duos libellos ad idem: & primo sic: Coram vobis &c. compareo ego B. & conqueror de M. qui me prohibet cloacam meam, quæ in tali loco inter me & ipsum reficere, vel purgare, vnde ne me prohibeat vel impediatur, ago contra ipsum, & ad hoc

hoc propono interdictum de cloacis, vel actionem in factum eius loco surrogatam: & ita concipias libellum, quando vis reficere, vel purgare, si autem aliquid immisit per quod impediaturs usus cloacæ, ita dices.

3 Coram vobis * A. compareo ego B. & conqueror de M. qui in cloacam meam, quæ est inter me & ipsum, immittit talia, per quæ usus meus in illa cloaca impeditur: unde quod illa remoueat, ago contra ipsum: & ad hoc propono interdictum de cloacis vel actionem in factum surrogatam loco interdicti: & quod ita recte concipiatur in hoc interdicto libellus, probatur in l. 1. in princ. ff. de cloac. Sed videtur quod non habeant locum ista interdicta ut possit ita concipi libellus: nam aut competit mihi ius habendi cloacam, aut non, in primo casu, si ius mihi competit, possum prohibere illum qui me impedit reficere vel purgare, vel aliquid immittere, per negatoriam, vel possum habere confessoriam ad vendicandam illam servitutem liberè. *D. de vi & vi arm. l. idemque, §. unde vi.* & ideo frustra videtur quod competat hoc interdictum. In secundo casu si non competit mihi ius, potest me per negatoriam prohibere: quasi non sit mihi ius in suas aedes, vel in commune solum aliquid eo invito immittere vel mutare: cum in re communi melior sit conditio possidentis. *D. commun. diuid. l. Sabini.*

6 Item è contra videtur *, quod etiam si ius non habeat, nihilominus possit facere cloacam: nam in hoc interdicto etiam si quis utatur vi, vel precario: tamen habet locum hoc interdictum, in aliis interdictis secus est, ut leg. 1. §. hoc interdictum, *D. de cloacis, ut supra dixi.* Sed ad hoc respon-

det Rost. in hoc interdicto, circa fin. quod in utroque casu potest intelligi, siue haberet ius, siue non: si enim habet ius, & competit sibi confessoria, non propter hoc tollitur interdictum: imò locum habet, quia illa confessoria petitorium continet, ut leg. 2. §. 1. *D. si seruit. vendic.* & hoc interdictum est poss. ut patet per leg. 1. *D. de cloa. & nota per Specu. in titul. de causa poss. & proprie. §. priuata,* & hoc videmus in usufructuario: nam licet usufructuarius habeat confessoriam, nihilominus habet interdictum unde vi: ut *D. de vi & vi armata, l. idemque, §. unde vi.* Si autem non habet ius, est sibi vile & necessarium hoc interdictum, sufficit enim sibi talis qualis possessio. Nec dubitet aliquis ex eo, quod prator fecerit mentionem in interdicto de hoc verbo, pertinet. unde videtur quod pertinere debeat saltem iure domini, sed hoc ad factum extenditur, scilicet pertinet, id est, dirigitur, peruenit, & extenditur. *D. de cloacis. l. 1. §. quod ait prator.*

7 Positiones autem * & capitula actoris ita formati possunt: Ego B. dico quod illam cloacam volebam reficere vel purgare. Item quod inter me & te in tali loco est cloaca, ut l. 1. §. cloac. *D. eodem.* Item quod tu me prohibuisti, d. l. 1. in princip. Item quod volui, & volo tibi cauere nomine damn. infect. ut dist. l. 1. §. 1. & §. si quis purgari. Item quod tu immittis tale quid propter quod usus cloacæ meæ impeditur.

8 Reus * vero potest ita positiones & capitula è contra formare. Ego M. dico, quod inter te & me in tali loco, in quo dicis, constituisti mihi servitutem, ut nihil ibi possis me prohibente, si hoc actor confitetur, absol-

Z z 3 nitur

uitur reus: Item dico, quod quando volebas reficere vel purgare cloacam, ego petij à te, vt caueres mihi nomine damni infecti. Item quod tu cauere recusasti. Item quo te Titius tantum prohibuit, & de his positionibus, & capitulis habetur per Roffred. in hoc interdicto, & per Specul. in titul. de caus. possess. & proprie. §. priuata. in ultim. colum. in princ. versic. sed nunquid licet mihi cloacam facere, & in illo §. priuata. ponuntur formæ libellorum, positiones actoris & rei in omnibus interdictis spectantibus ad materiam aqueductus, de quibus supra dictum est. & ideo ibi omnino videas. Et adde circa istam materiam cloaca, qua dicam infra de seruitute cloac.

ADDITIO.

^a *Aedes vicini &c.* Edificans non presumitur facere animo nocendi vicino. glo. & Bart. in l. luminum. §. fin. D. de damni infecti. Bart. in l. 1. §. denique. de aqua plu. arcen. Et vide supra per Bart. Cap. de seruit. urb. c. 39.

CAPVT VII.

De seruitute aque haustus.

- 1 Seruitus aque haustus quid proprie sit.
- 2 Seruitus aque haustus an seruitus dicatur.
- 3 Seruitus aque haustus an realis vel personalis sit.
- 4 Seruitus aque haustus an sit nominata vel innominata.
- 5 Seruitus aque haustus an sit rustica vel urbana.
- 6 Seruitus aque haustus quomodo &

qualiter & quando constitui possit.

- 7 Seruitute aqua haustus quomodo quis vti debeat.
- 8 Seruitus aqua haustus quomodo amittatur.
- 9 Pro seruitute aqua haustus qua actio ne agatur.
- 10 Statuto si prohibeantur mulieres portare perlas, an fistas & contrafastas portare valeant.
- 11 Interdicta de fonte, &c. & de fonte refic. ad hoc vt competant, qua requirantur.
- 12 Libellus in interdict. de fon. & de fon. refic. quomodo formari debeat.
- 13 Positiones interdict. de fon. & de fon. refic. quomodo formantur.

Seruitus^a aquæ haustus, est ius hauriendi aquam de puteo^a vel fonte, vel de alia aqua vicini, Et ita vult. Azo. in summa. C. de seru. §. haustus aquæ, sed ego addidi, Vel de alia aqua: vt omnem aquam comprehendat, ex qua ius hauriendi aquam haberem, argum. l. 1. in fin. D. de fonte.

Secundo^a loco, in dubium renoco, an aquæ haustus seruitus dicatur? Et breuiter respondeo seruitutem esse, vt Institus. de seru. §. inter rusticorum & l. 1. §. 1. ibi, sicut discretæ sunt seruitutes ductus aquæ & haustus aquæ. D. de fonte. l. si prius. §. via publica. D. de aqua plu. arcend. & l. Mela. §. fin. D. de ali. & cib. leg. & probatur per text. cum gloss. in l. 1. §. in prædiis. D. de seru. rust. prædio, quod intellige quando debetur ius hauriendi aquam necessariam agro vel laboratoribus in eo agro, vt not. gloss. in d. §. inter rusticorum. & probatur in dict. §. fin. & ibi hoc vult Paul. de Castr. qui dicit, quod intelligit illum rex. quando seruitus

seruitus aquæ hâstus acquiritur per habentem prædium vicinum pro utilitate ipsius prædij, & tunc dicitur seruitus realis, alias secus, *ut nota. per gloss. & Dd. in l. ut pomum. D. de seruit. & l. pecoris. D. de seruit. rust. præd. & per gloss. Bart. & Dd. in d. l. Metla. §. fin. quod declarata, ut plenissime dixi supra in 1. lib. in princip. post distinctionem seruit. in versic. sed dubium pulchrum & subtile, quomodo cognoscatur, &c. & in titu. præcedenti. 2. quæst. principali, ubi plene disputatum est, an huiusmodi seruitutes sint reales vel personales: & quæ sit utilitas hoc intelligere.*

3 Tercio * dubitari potest, qualis sit ista seruitus, & primo an sit realis, vel personalis, & hoc patet quæ proxime dixi.

4 Quarto * an sit nominata, vel innominata. Et glo. in l. 1. §. in præd. de seru. rust. præd. tenet quod ista seruitus & aliæ ibi posita sint innominata: & hoc ibi sequitur Paul. de Castr. Sed ego aliqua dixi supra, in 1. lib. in 2. diuisione seruitutis, versic. 2. diuiso seruitutis est, dic ut ibi.

5 Quinto, * an ista seruitus sit rustica vel urbana: collige ex his quæ dicta sunt, in 1. lib. in 4. diuis. seru. versic. 4. diuis. seruit.

6 Sexto quæritur, * quomodo & qualiter & quando constitui possit hæc seruitus: Et dic quod potest expressim concedi ius hauriendi aquam, & si inest iter ad fontem vel aquam, & si concedatur ius ad fontem, inest & hauritus aquæ, *ut l. 3. §. qui hauritum, D. de seru. rust. præd. & not. gloss. fin. in l. quamuis, C. de fideiuss. & Azo. in summa, C. de seruit. §. hauritus aquæ.* Et prædicta intellige, quando tenet concessio hauritus aquæ, puta quia est facta in fonte priuato, si autem non te-

neat, quia facta in flumine publico. tunc non tenet itineris tacita concessio, quæ expressim ad flumen publicum fieri potuit, *ut d. l. 3. §. ult. Et est ratio, quia quando expressum est inuolidum, nec valet quod tacite inest.* Simile habetur, *C. si pen. appel. mors, inter l. si is qui. D. de don. inter vir. & vxor. l. si sponsus, §. si maritus, & not. per glo. & Dd. in d. §. fin. & non solum si concedatur ius hauriendi aquam simpliciter, venit iter, ut dixi per d. l. 3. §. fin. sed etiam si concederetur hauritus tantum: ut probatur in dict. §. fin. ver. tantum, & l. 1. §. 1. D. si usus fruct. pe. & ibi gloss. in versic. aditus, & per l. per seruum, §. 1. & ibi glo. D. de usu & hab. & l. si ita scriptum, §. regula, D. de libe. & post.* Item ista seruitus aquæ hauritus imponi potest ac consuevit, quando aqua est perennis, sed duci non potest ut putealis: & quæ ita est submersa, ut defluere extra meatus suos, & vñui esse non possit, *ut est text. in l. 1. §. loquitur, D. de aqua quotid. & æst. Item aquæ hauritus potest per eundem locum ut hauriatur, pluribus concedi, sicut aquæ ductus, ut eisdem vel diuersis diebus & horis ducatur vel hauriatur, si aqua sufficiens est, ut l. 2. §. 1. & fin. D. de seru. rust. præd. pro hoc leg. Lucio, D. de aqua quoti. & æst. & adde quæ dixi in titu. præd. in 6. & 7. quæst. principali.* Item potest concedi vñi ut alteri cedat, *ut leg. cum essent, §. 1. in fin. & ibi per gloss. & Dd. D. de seru. rustic. præd.* Item non potest hæc seruitus aquæ hauritus imponi in alieno, nisi vicinum habeat fundum ille, cui seruitus constituitur, *ergo D. de seru. rust. prædia. nec potest ultra concedi quam quatenus ad eum fundum opus sit, ut dict. leg. ergo in fin. & not. Bart. in l. eadem, §. Caro. ff. de verb. oblig. in 6. q.*

Item

Item via publica interueniente seruitus haustus constitui potest: & non solum si via publica interueniat, sed etiam si flumen publicum, si non sit impedimento transeunti magnitudo fluminis, puta quia vado transiri potest, *l. si prius §. via publica. cum §. sequ. ff. de aqua plu. arcen.* sed loco religioso vel sancto quo fas non sit uti, tunc non potest seruitus haustus constitui, vel si in medio sit fundus alienus inter me & te, nisi medius dominus iter ad transeundum concesserit, *ut d. l. si prius §. sed si fundus.* Similiter si ex flumine publico haustu aquæ velim uti, & illi flumini ager tuus proximus sit, iter ad flumen concedi potest, alias ad flumen pro aqua haurienda ire non posset, *ut est casus not. in d. l. si prius §. fin. cum gloss. de aqua plu. arcen.* Et est ratio, quia regulariter non potest quis ire per fundum alienum domino nolente, *l. diuus ff. de seru. rust. prad.* Fallit in quibusdam casibus, *ut plene dixi supra in tit. de seru. itin. ver. quæro an quis currit.*

7 Septimo * queritur quomodo quis uti debeat seruitute aquæ haustus? & in hoc considera cui debeat seruitus aquæ haustus, & quis debeat seruitutem. Si queris de eo cui seruitus debetur, dic quod ipse debet uti eo modo, quo uti solitus est, vel est sibi concessum, *argu. l. 3. C. de aquaduct. lib. 11.* & debet ita uti, ut alij non cedat, nisi domino aquæ volente, *ut l. cum essent §. 1. ff. de seru. rust. prad.* Si vero queris de seruitutem debentes, dic quod non debet alias facere, propter quod tollatur haustus aquæ, puta ex aperto terrenum facere, & claudere, *ut est tex. in l. 2. ff. de riuis. & dixi supra titu. proxim. in 8. quasi. princ. versic. sed circa prædicta dubitari potest.* & ea quæ dicuntur in d. q. princip. possunt adduci ad declara-

tionem huius q. Et adde quod ille qui habet ius hauriendi aquam, non debet etiam de publico in eo iure turbati, quo usus est tanto tempore, cuius non extat memoria, *ut d. l. 3. C. de aquaduct. & ibi per Barr.*

8 Octauo * queritur quomodo & quando amittatur ista? Dic si quis habet haustum per tempus quo seruitus amittitur, & non ierit ad fontem, nec aquam hauerit, haustus iter amittit. *l. Labeo. 17. alias incipit, si is secundum vnam lectionem gloss. 1. videlicet quod ibi dicatur, non ierit. ff. quemadmo. seru. amitt. l. Item si ierit ad fontem, & aquam non hauerit, ut est ibi text. secundum aliam lect. gloss. videlicet quod ibi non sit illa dictio Non.* & ista secunda lectura est melior, quia prima non habet dubitationem, *secundum Flor. ibi. & sic not. quod qui perdit principale^b, perdit accessorium,* vel qui amittit antecedens, amittit consequens & vide quæ not. Innoc. per d. l. Labeo. in c. cum officij. in gloss. 1. vers. est not. extra de præsc. quod sequitur An. & not. in dict. l. Labeo. Nec obstat. *l. si partem 19. in princ. eod. titu.* quia ibi loquitur in iure querendo. *l. Labeo.* loquitur in iure quæsito perdendo. & quanto tempore amittantur seruitutes, *vide ea quæ dixi in 1. lib. in 19. quasi. princip. & in tit. præcedenti in 10. q. princ.* Item amittitur ista seruitus, si quis alia aqua usus fuerit, de qua in seruitute imponenda non est actum, *l. si quis alia in prin. & l. 1. illud autem. de aqua quor. & affin.* Sed quid si iui per aliam viam ad hauriendum per 10. annos, non per constitutam, an utrumque sit amissum, scilicet ius itineris, & ius aquæ haustus? *gloss. in l. 3. §. qui habet haustum in vers. ad hauriendum. D. de seru. rust. prad. distinguunt, si haustus est accessorius itineri, quod esse potest, ut ibi, & supra dixi:*

dixi: & tunc utramque amittitur: si
contra, non: quia iter est accessorium
ad aquæ haustum. *argum. C. si penden.
app. mors inter. l. si is.* Si autem utrum-
que principaliter tenetur, iter retinetur
etiam per haustum, *ut d. §. qui habet
haustum. ibi. sine hauriendi aquam argu.
C. de agri & cens. l. cum sancimus. §. fin.
lib. 1. 1.* Multis etiam aliis modis potest
amitti ista seruitus aquæ haustus, quos
collige ex his quæ dixi supra in pro-
xim. in d. q. pr.

9 Nono * queritur, qua actione aga-
tur: Respondeo, si quis vult se fundare
ex eo quod constituta sibi sit seruitus
aquæ haustus, & agere petitorio: tunc
competit actio confessoria, *leg. 2. §.
1. ff. si seruit. vend. & ibi plene per
Flor. & Dd. & per Bart. Dd. in leg. &
si prius. ff. de nou. oper. nunc.* Si quis
vult agere possessorio, prodita sunt
duo interdicta. Vnum est de fonte,
quod competit quando quis habet ius
hauriendi aquam de fonte vel puteo,
vel piscina, vel lacu, & ab aliquo im-
peditur. Aliud est interdictum de
fonte reficiendo, & competit quando
quis vult fontem, vel puteum, vel pis-
cinam, vel lacum, quorum aqua uti-
tur, reficere vel purgare, & ab aliquo
impeditur, *ff. de fonte. leg. 1. §. 1. &
§. deinde ait. & ita Ioann. in arbore
sua actionum posuit duos circulos, in
quibus descripsit hæc duo interdicta,
secundum Spec. in tit. de causa poss.
& proprie. §. priuata. vers. porro ple-
runque quis habet. & Rosed. in tit. de
fonte reficiendo, in princ.* Et aduerte
quia ista interdicta de fonte reficien-
do vel purgando competunt pro aqua
vina, & sunt directa: quia verba
leg. & mens concurrunt, & ita loqui-
tur totus tit. *ff. de fonte, maxime l. 1.
§. hoc interdictum de cisterna eod. ti-
tul. l. 1. §. loquitur. ff. de aqua quodid.*

& astiua. Sed si est aqua non vina,
sicut cisterna, quæ hymbribus concipi-
tur, *ut d. §. hoc interdictum de cister-
na.* sicut in multis locis communiter
non reperitur aqua viva, ut in Apulia,
vel Venetiis, & tunc videtur, quod
non competat hoc interdictum, *per
d. §.* Tamen secundum Rosed. in pra-
dictis. tit. ille tex. debet intelligi, quod
etsi non competat aliquod interdi-
ctum de prædictis directe, quia verba
edicti de fonte deficiunt: tamen utile
interdictum competit: & ita etiam te-
net Bartol. in d. §. hoc interdictum de ci-
sterna. & illum tex. dicit eleganter Bar.
facere ad quæst.

Statuto * prohibetur sub pœna 10
mulieres portare perlas, modo quæ-
dam mulier portat perlas, fictas &
contrafactas, an puniatur pœna statu-
ti: Et dic quod non, debent enim natu-
rales & non fictæ esse, *argum. d. §. hoc
interdictum de cisterna.* & ita alias in-
dicaui in ciuitate Veronæ. Et adde
quod portare perlas vel vestes prohi-
bitas non est proprie delictum, sed
quædam abusus secundum Cyn. in consi.
suo, quod incipit, In studio Azardi. &
tulis abusus est leuis, ideo propter
eam quis non esset corpore puniendus
ut not. Bald. in l. quicquid in 2. col. C. de
seruis fugi. & talia statuta sunt irratio-
nabilia ideo non debent extendi se-
cundum Bald. in l. quod non ratione. in
fi. ff. de leg. & circa istam materiam sta-
tutorum prohibentium portare perlas
vel certas vestes, vel localia, vide quæ
not. Ioan. And. in ea quæ sunt à in-
dice. de reg. iur. in 6. in mercurialibus.
& per Albert. de Ros. in l. factum à in-
dic. ff. de reg. iur. & in suo opere statu-
torum in 2. parte quæst. 207. & per Ant.
de Butr. in suo tractatu. de ornati utili:
& habetur per tex. & gloss. 2. 2. quæst. 1.
per totum. & ego dixi plene in l. mulieris.

A A a in

in princ. in 11. qu. ff. de verbor. signif.
Et adde quod pro isto iure hauriendi
aquam, vel ducendi quando quis non
permittit me uti, vel amouit ipsum
aque hauritum, vel ipsam aquam,
possum implorare officium iudicis,
ut faciat me retinere, coercens ad-
uersarium, & rei competentem for-
mam dans: & hoc quando habebam
illum vsum iure seruitutis, alias com-
peteret confessoria, *ut dixi in princi-
pio huius questio. l. sicuti §. Aristo. D.*
si seru. vend. ita dicit Specul. *in titu.*
de offic. iudic. §. 2. versic. Item implora-
tur loco principalis actio.

Vndecimo * quæritur quot sint
necessaria ad hoc, ut illa duo inter-
dicta competere possint? & dic se-
cundum Rosfr. *in titulo de interdi-
cto, de fonte resciendo*, quod sex sunt
necessaria. Primum quod fons sit,
siue puteus, vel lacus, vel piscina. Se-
cundum, quod in illis sit aqua viua.
alias non habet locum hoc interdi-
ctum directe, sed vtile, *ut l. prima §.*
hoc interdict. Tertium ut prohi-
beatur siue haurire aquam, siue puteum
aperire, ut ibi. Quartum quod quis
velit purgare fontem, vel lacum, vel
puteum, vel piscinam. *ff. eod. l. 1. §.*
deinde. Quintum, quod ille qui fuit
vsum, fuerit vsum hoc anno, non vi,
non clam, non precario. *ff. eod. l. 1.*
in principio, & §. deinde. Sextum quod
ita quis utatur vel purget eo modo,
sicuti consuevit esse uti, siue purgare.
ff. eod. l. 1. §. hoc interdictum. si vero
quis velit purgare fontem, vel coër-
cere aquam ne fiat, vel dilabatur, non
competit hoc interdictum. *ff. eod. l. 1. §. 1.*

12 Duodecimo * quæritur quomodo
debeat formari libellus in his inter-
dictis? Dic in interdicto de fonte po-
test sic formari: Coram vobis, & ex-
compareo ego B. & conqueror de M.

qui me prohibet vel impedit uti aqua
de fonte, lacu, puteo, vel piscina tali
cuius tales sunt fines: qua aqua vsum
sum hoc anno non vi, non clam, non
precario, unde ne me impediatur uti si-
cut vsum sum hoc anno, ago contra
ipsum: & ad hoc propono interdi-
ctum de fonte vel actionem in factum:
ista forma libelli probatur. *in l. 1. in*
princ. ff. eod. In interdicto vero de
fonte rescien. potest ita libellum
concipere: Coram vobis, & c. compa-
reo ego B. contra Titium, qui me pro-
hibet purgare talem fontem vel rescie-
re piscinam, lacum, vel puteum, cuius
tales sunt fines; unde ne me prohibe-
at purgare prædicta, sicut est mihi ius
purgandi: vel non impediatur uti, sicut
vsum sum hoc anno, non vi, non clam,
non precario, ago contra ipsum, &
ad hoc propono interdictum de fonte
rescien. vel actionem in factum:
& probatur ista libelli conceptio *in*
l. 1. §. deinde D. de fonte. & de h's vi-
de Rosfr. in hoc interdicto de fonte res-
ciendo, & per Specu. in titu. de cau-
sa possess. & proprie. §. priuat. versic.
porro plerumque quis.

Decimotertio * & ultimo quæritur 13
quomodo formetur positiones vel ca-
pitula? Et primo actor potest ita for-
mare. Ego A. dico quod in tali loco
cuius tales sunt confines, est fons, vel
puteus, vel lacus, vel piscina. Item
quod in illis est aqua viua, & hoc di-
cas quod est aqua viua, & competit
interdictum directe: sed si non est aqua
viua, hoc non dicas, & competit vti-
le interdictum, *ut dixi in 7. quest.*
Item quod tu prohibes me uti aqua
illa, non vi, non clam, non precario.
Econtra autem poterit reus ita dicere:
Ego M. dico quod in tali loco fuit
fons sed desit esse, & si hoc confite-
tur actor, succumbit: Item quod in
illo

illo est aqua collecta de sudoribus, & si hoc actor confiteretur, succumbit: quia non competit interdictum, nisi pro aqua viva, quod intellige de directo: sed utile bene competit, ut sapius dictum est. Item quod tu usus fuisti hoc anno aqua illa, vi, clam, vel præcario à me. Item quod Titius te prohibet uti aqua illa, vel purgare fontem aliter quam usus fueris. Item vis quætere venas, siue apertire, ut *D. de fonte. l. 1. §. fin. & de hoc vide per Rose. in hoc interdicto de fonte reficiendo, & Specu. in tit. de causa poss. & proprie. vers. porro, plerumque quis habet ius.*

ADDITIO.

^a *Aquam de puteo vicini.* Seruitute aquæ hauriendæ de puteo vicini debet quis uti de die non de nocte, *l. iter.* & ibi Bart. *commun. prædio.* Ludo in suis sing. qui dicit illum text. esse ad hoc sing. si non utatur de die, perdit eam, licet utatur de nocte tantum, *l. sit communem §. si is qui. quib. mod. seru. amitt. & vide supra per Barr. Capol. de seru. urb. c. 38.*

^b *Principale.* Principale trahit ad se accessorium, etiam preciosius ipso principali. *l. hæres meus §. final. de leg. 3.* Et principale habet idem ius quod est de accessorio. in *Specul. de litis contesta. §. nunc dicamus. versic. item nunquid.*

CAPUT VIII.

De seruitute pecoris ad aquam
appulsus.

¹ *Pecoris ad aquam appulsus quid sit.*

² *Ius pecoris appulsus ad aquam an seruitus sit.*

³ *Seruitus appulsus pecoris ad aquam an nominata, vel innominata sit.*

⁴ *Seruitute appulsus pecoris ad aquam qualiter quis uti debeat.*

⁵ *Seruitute appulsus pecoris ad aquam qua actione aliquis uti debeat, & ut competat, quod necessariæ sint: & quomodo libellus & positiones formentur.*

Pecoris * ad aquam appulsus est, habere ius appellendi pecoris agri mei per prædium vicini ad fontem vel puteum, ut *l. 1. §. in prædiis. D. de seruit. rust. præd. & Institut. de seru. §. inter rusticorum D. notat. Azo. in summa. C. de seru. §. pecoris.*

Sed * dubium est, an istud ius pecoris appulsus ad aquam sit seruitus? & videtur quod non: nam pecora sunt mobilia: & in pecoribus & in rebus mobilibus non consistit seruitus prædialis, sed est quedam facultas quæ sapit in dubio realitatem: & si aliquis legat mihi ius pecoris appellendi, cedit hoc legatum à morte testatoris, ita dicit Bald. in *l. unica. §. liberatibus. in penult. questio. Cod. de cad. tollendis. & pro hoc videtur esse text. in l. Melia. §. fin. D. de ali. & cib. leg.* In contrarium videtur, quod imo sit seruitus prædio. rusticæ. per dictam *l. 1. §. in prædiis, & ibi glo. hoc tenet, & per d. §. rusticorum cum gloss.* Sed tu dic: aut pecora sunt constituta ad agrum stercoreandum, & debent viuere in fundo tuo, & tunc est seruitus realis seu prædialis & rusticalis, ut in iuribus proxime allegat, & hoc modo debet intelligi rubrica nostra, alias secus, & ita tenet gloss. in dict. §. inter rusticorum. & Azo. in summa in d. §. pecoris.

AAa 2 qui

qui intelligit hanc esse seruitutem, quando ex prædio meo non possem percipere aliam seruitutem, nisi quod ibi contineantur pecora, vel etiam quando percipio ex fundo fructus vel segetes cultura pecorum, id est, bouum, per quos colitur fundus, propter quod habeo necesse pecora appellere in fundum vicinum: & prædictis adde, *qua dixi in tit. præcedenti, in 2. quæst.*

3 Tercio * dubitatur, an ista seruitus sit nominata vel innominata. Ego alias dixi, remittendo me in titulo præcedenti in 3. quæst. & idem dicas in septem seruitutibus sequentibus.

4 Quarto * dubitatur qualiter uti debet quis hac seruitute? dic quod non debet appellere maiorem numerum pecorum ad aquam, & si maior numerus appelleretur: non in omnibus pecoribus, tunc prohibendum esse, Marcellus ait: quia pecora separari possunt, licet Trebatius dixerit vniuersum pecus impune prohiberi: quia iunctum pecus ei pecori cui appulsus debetur, totum corrumpet pecoris appulsus: *ut l. prima, §. Trebatius & §. sequent. D. de aqua quotidiana & aestiua.* Et est ratio, quia in separabilibus utile * per inutile non vitiatur, *ut ibi, & l. si sponsus, §. generaliter, Digestis de donationibus inter virum & uxorem, cum similibus.*

5 Quinto * & vltimo dubitari potest, qua actione agi debeat pro ista seruitute, & quot sint necessaria ut competat, & quomodo formetur libellus & positiones siue capitula? Et breuiter dic ut dictum est in titulo præcedenti, quia ea quæ ibi dicta sunt, locum habere possunt etiam in ista seruitute, & probatur, in lege prima, §. si quis uti: D. de fonte, & hoc sentit Rot. in cit. de interdicto de fonte reficien-

do, & ponit tanquam paria, seruitutem pecotis ad aquam appulsus, & seruitutem haultus aquæ, & similiter facit Specul. in tit. de poss. & propriet. §. prima. versic. porro.

ADDITIO.

2 Vtile. Vtile per inutile non vitiatur, l. 1. §. penult. & ibi Bart. in 1. oper. & Dd. de verb. oblig. & l. hac consultissima, §. ex imperfecto 2. respons. Cod. de testam. l. fin. Cod. fam. ere. & in l. certi, §. quoniam, in 3. volum. Et ibi vide Bald. qui ponit 10. casus in quibus utile per inutile vitiatur. D. si cert. pet. & vide in l. seruum filij §. antepenultim. per Bartol. de leg. 1. & in l. qui testament. de legat. 2. & ibi gloss. & l. si ita stipulatus, ad finem tit.

CAPVT IX.

De seruitute iuris pascendi.

- 1 Seruitus iuris pascendi quid proprie sit.
- 2 Pecoris appellatione comprehenduntur omnes quadrupedes quæ gregatim pascuntur.
- 3 Pascua quæ dicantur.
- 4 Pascuum quotuplex sit.
- 5 Iuris pascendi seruitus an rustica vel urbana existat.
- 6 Seruitus iuris pascendi qualiter acquiratur.
- 7 Fundo vendito vel legato, an videantur vendita pascua quæ sunt, vel in aliis prædiis venditoris debentur.
- 8 Vniuersitas alicuius villa si rem non communem emerit, ut ius pascendi haberet, & aliquis de dicta villa sua prædia vendiderit.

- an veniat in dicta venditione ius pascendi, quod dictus venditor habeat.
- 9 Venditione molendini per aliquem facta, quo casu etiam alterius molendini postea veniat: etiam si in venditione de ea mentio facta non sit.
- 10 Testes ubi plures quam duo haberi possunt, duo de vniuersitate non sufficerent.
- 11 Monachi singuli in causa sua vniuersitatis testificari possunt.
- 12 Testis examinatus in causa vniuersitatis, puta pascui, si sentiat commodum, & dicat quod non: an falsum dixisse intelligatur.
- 13 Statutum si sit in ciuitate, vt in talibus pratis homines bestias ad pascendum intra terminos designatos tenere nequeant, & sic in certa prati parte pasci poterit, & in certa non: & quidam accusatus fuerit, quod in dictis pratis bestias tenuerit, nec fuerit dictum in accusatione intra terminos designatos, sed simpliciter probatum fuerit, an ex hoc condemnatio sequi valeat.
- 14 Statuti forma, si magnates non possint intrare palatium ante pulsationem campana sub certa poena, an condemnatio sequi possit, nisi introitus explicite probetur.
- 15 Creditor si hypothecaria agat contra ipsum possessorem: & possessor confiteatur rem de bonis debitoris fuisse, sed negat fuisse obligationis contracte tempore, quid iuris.
- 16 Tempus aliquod punctualiter ubicunque de substantia fuerit ad vietoriam reportandum: illud tempus liquido & punctualiter probari debet.
- 17 Seruitute iuris pascendi quomodo quispiam uti debeat.
- 18 Seruitus vel pascendi ius si in fundo alieno constituta fuerit, an cum omni pecore cuiuscunque generis pascere possit.
- 19 Seruitus si de pecudibus simpliciter constituta sit, & reperiantur pecudes nobiles, sicut sunt Veronenses, & ignobiles, sicuti alia Italia: an de omnibus indifferenter ipsa seruitus constituta intelligatur.
- 20 Pascuis cum pecoribus morbosus, seu pestiferis nullus uti potest.
- 21 Infectiois timor ubicunque fuerit etiam de ciuitate expulsio fieri poterit.
- 22 Pascendi iuris seruitutem habens in alieno fundo, an ipsam seruitutem diuidere debeat.
- 23 Pascendi ius præter iustitiam per tyrannum in pradiis alienis acquisitum, an in Ecclesiam transeat.
- 24 Pascendi ius quanto tempore præscribatur.
- 25 Ius pascendi possessio vel quasi seruitus quomodo probetur.
- 26 Vniuersitatis 10. vel 20. si aliquo nemore tanto tempore vsi fuerint, quod non extet memoria in contrarium: an ipsi vniuersitati ius quæsitum videatur.
- 27 Actus agentium ultra eorum intentionem operari non debent.
- 28 Pascendi ius villa vel vniuersitati competens, an per decem homines villa vel vniuersitatis probari possit.
- 29 In obligationibus facti obligatio an interesse veniat.
- 30 Animal qui in fundo reperit, in quo sibi ius pascendi seruitus debetur, an ipsum occidere possit vel retinere, donec damnum reficiatur quod dedit, vel donec cuius sit animal illud, cognoscatur.

- 31 *Servitus iuris pascendi quomodo amittatur.*
- 32 *Iuris pascendi servitus pro certo pecudum numero si uni debeat, & ipse ampliari usus fuerit, an propter hoc ipsa servitus amittatur.*
- 33 *Servitus iuris pascendi cum certo pecudum genere, si uni debeat, & ipse cum alio genere servitute usus fuerit an propter hoc ipsa servitus amittatur.*
- 34 *Servitus iuris pascendi an perdat, si locus servituti debens per tyrannum occupatus fuerit, qui illis pascuis usus sit.*
- 35 *Pascua si aliquod commune emerit, & de communi unus vendiderit fundum suum proprium cum omni iure sibi spectante: ad per hoc servitutem, vel saltem ipsum ius pascendi amisisse videatur.*
- 36 *Iuris pascendi pro servitute, qua actione agi debeat.*
- 37 *Actione qua competat illi, in cuius fundo contra servitutem debitam quispiam pascitur.*
- 38 *Fundi vel pecorum, vel temporis pascendi ius habens, an alium cogere possit, ad divisionem.*
- 39 *Communione stare nemo cogitur.*
- 40 *Prædij servientis dominus an possit loca, in quibus alteri servitutem debet, & etiam ius pascendi, puta pascua & ligna ad culturam reducere invito domino prædij dominantis, cui iuris pascendi servitus debetur.*
- 41 *Et contra, an ille cui hac servitus debetur, invito fundi domino possit ad pascua reducere, ita ut meliora efficiantur.*
- 42 *Prædij servientis dominus si reduxerit pascua ad culturam, puta ad segetes, vites, propter quod pascua impediuntur ei, cui servitus*

iuris pascendi debetur, an cogi possit ad reducendum prædia ad pascua, sicuti tempore servitutis imposita erant, an vero ad interesse agi debeat.

- 43 *Obligatio non faciendi, obligatio faciendi dicitur.*
- 44 *Actiones suas remittentibus regressus dandus non est.*
- 45 *Actione in noxali emendatio damni est in obligatione: & datio damni pro noxa est in solutione.*
- 46 *Pascere in agro alieno an & quando liceat.*
- 47 *Pascere in pascuis publicis & privatis, in quibus ipsa servitus imposita non est, an & quando liceat.*
- 48 *Animal in pascuis dimissum an per illum possideatur qui id ibi dimisit.*
- 49 *Pastor si animalia per insidiosa loca ad pascendum conduxerit, & ea amiserit, an de culpa teneatur.*
- 50 *Pascui in possessione si quispiam fuerit: & eo certo anni tempore utatur, an per hoc suam possessionem retineat.*

Servitus * iuris pascendi, est eius pecoris pascendi in fundo alieno agri mei causa: ut l. 1. Paragrapho in prædiis, D. de serv. rust. præd. & Institut. de servit. Paragrapho inter rusticorum, & l. qui servandarum, Paragrapho fin. de præscript. verb. & dixi esse ius, quia servitutes sunt iura: ut Institut. de serv. in princ. & l. 1. in princip. D. de serv. rust. præd. & l. hæc autem iura, in princ. eod. tit. & l. 2. in prædiis, D. de serv. rust. præd.

Pecoris * etiam dixi: quia hoc nomen est generale, & comprehendit omnes quadrupedes quæ gregatim pascuntur, l. legat. §. pecudib. D. de lega. 3. &

& Instit. ad legem Aquil. in prin. & D. eod. l. 2. & quia lex 12. Tabul. loquebatur de pascu pecoris, ut dist. leg. qui seruandarum, §. fin. l. final. C. ad Aquil. & per hoc l. Iulianus, §. glans. D. ad exhiben. & l. si pecora pascenda. C. de pact. dixi pascendi quia hæc seruitus locum habet in pecoribus pascendis, vel quæ pascuntur: ut probatur in l. pecoris pascendi, D. de seru. rust. præd. & in iuribus supra proxime allegatis. Dixi in fundo, quia si res nemini seruit. l. in re communi, D. de seru. rust. præd. & l. uti frui. D. si usus fruct. per. & probatur in d. l. qui seruandarum §. fin. Ultimo dixi: agri mei, quia si haberem fundum pro quo tenerem pecora pascenda, non posset esse tale ius pascendi, seruitus præsertim realis seu prædialis, sed esset seruitus personalis seu ius personale: ut est text. cum gl. ordin. in verb. except. in l. si quis binas ades D. de usufruct. & text. cum gloss. & ibi Dd. in leg. pecoris, & not. per gloss. & Dd. in l. pomum, D. de seru. & per text. gloss. Bart. & Dd. in l. Mela, §. si. de alim. & cib. l. Circa quod vide quæ plene dixi, in 2. lib. in princ. post diffin. seru. & titul. de aqueduct. 2. quæst.

3 Visa * diffinitione huius seruitutis iuris pascendi, quæro primo quæ dicantur pascua? Et dic, pascua siue saltus dicuntur loca ubi bestia pascuntur, l. sylua cadua, §. final. D. de verbor. signific. & l. si dinorrio. §. plane, D. solu. marr. & l. 1. per tot. titu. C. de pascuis publ. vel pr. lib. 11. & vide gloss. in d. §. plane. ubi dicitur, quæ pascuis pecudum est destinata, ut d. l. sylua cadua §. fin.

4 Quæro * secundo quod duplex est pascuum? Dic duplex. Nam quoddam est publicum, & quoddam priuatum, ut probatur in rubr. & per totum titu.

C. de pasc. publ. vel pri. lib. 11. de pascuis publicis dicemus in 12. & ultim. quæst. princ.

5 Quæro tertio, * an seruitus iuris pascendi sit rustica vel urbana? dic inspiciendum esse fundum, propter quem debetur istud ius pascendi: quoniam seruitus indicatur rustica vel urbana, pro ut est fundus, cui seruitus debetur, ut not. glo. in vers. arcem, in l. 1. de seru. rust. præd. & ideo fundus, propter quem debetur ista seruitus, iuxta not. per gloss. in l. pecoris, D. de seru. rust. præd. & ea quæ dixi supra in 1. quæst. in fin. si est urbanus, erit urbana: & si rusticus, erit rustica posset enim esse quod in loco non esset abundantia terræ, puta quod in aliquo castello tunc esset necessarium tenere pecora causa stercoreandi fundum urbanum, in quo esset hortus pro usu familiæ: ut l. urbana præd. cum ibi not. per gloss. & Dd. ff. de verbor. signific. circa quod vide quæ plene dixi in 1. lib. in 4. diuisi. seruitut. & per ea quæ dicuntur ibi declaratur ista quæstio.

6 Quæro * quarto, quomodo acquiratur ista seruitus? dic quod pluribus modis. Primo institutione vel alia ultima voluntate, si ius pascendi relinquatur. argumen. Institut. de seru. §. final. & de usufruct. §. primo, & l. usufructus pluribus modis, D. de usufruct. & l. corruptionem in princip. C. eodem titu. cum similibus. Secundo pactationibus & stipulationibus vel, contractibus, puta emptione, venditione, vel donatione: ut probatur Institut. de seru. §. penultim. cum gloss. in versic. pactationibus, & institutionibus. de usufructu. §. sine testamento.

7 Sed * circa hoc dubitatur an veltito vel legato fundo, videantur vendita pascua quæ sunt vel debentur in aliis prædiis veltitoris: Et in hoc distingue.

Aut

Aut pascua erant deputata ad vsum fundi venditi, & cum eo vno nomine nuncupata, & tunc veniunt etiam pascua, ut est casus, & ibi hoc notat Bart. in l. Scia §. Tyranna, ff. de fundo instruct. & probatur in l. testatrix, §. primo, ff. si seruit. vend. facit l. final. in princip. cum ibi notat. ff. de seru. urb. prad. & in dict. l. testatrix. in princ. & in l. prima. cum ibi nota. per gloss. & Bart. ff. de rebus dubiis. Aut dicta pascua erant deputata ad vsum fundi venditi, sed vno nomine non erant nuncupata: & tunc illa pascua fuerunt emptæ, quæ erant deputata ad vsum dicti fundi tantum, & idem per textum dict. l. testatrix. §. primo. quia vendendo fundum simpliciter presumitur vendidisse totum: & cum omni iure sibi spectante, nisi aliquid sit exceptatum: ut l. qui tabernam. cum ibi notat. ff. de contrahen. empt. & vendit. in l. 1. C. que res pignori oblig. possit. & Bald. in l. 1. C. qui testament. facer. possit. & in l. si domus, §. fin. ff. de legat. 1. & in l. Titia testament. §. Lucius Titius. de legat. 2. & hoc intellige quando pascua, id est, ius pascendi debetur venditori in fundo alieno pro fundo vendito: quia tunc est proprie seruitus: ut dict. l. testatrix, §. si. cum gloss. in vers. sic leg. utario. in fin. & idem quando pascua deberentur in fundo vniuersitatis: quia tunc etiam posset dici seruitus debita vni ad vniuersitatem vendenti fundum proprium, seu debita illi fundo: quia licet fundus in quo debetur ius pascendi, sit vniuersitatis, non tamen dicitur singulorum, l. in tantum §. vniuersitatis, D. de rerum diu. & l. sed si hac §. qui manumittitur, cum ibi not. D. de in ius vocan. sed si vendens haberet ius compascendi in fundo communi ista non posset dici proprie seruitus: quia res sua nemini seruit, etiam communis, ut singulis ut

lin re communi, D. de seru. urb. prad. & l. vii frui, D. si vsufr. pen. & ita debet intelligi gloss. in d. l. testatrix, §. final. ff. si seru. vend.

Et ex hoc sequitur, si vniuersitas alicuius villæ emit saltem rem communem, ut ius pascendi haberet: & aliquis de dicta villa prædia sua propria vendiderit, si aliud dictum non est, venit in dicta venditione ius compascendi, quod habebat dictus venditor: ut est casus in d. l. testatrix, §. 1. Et propter hoc alias iudicauit in quæst. mihi sic commissa.

Quidam habebat in flumine Atheli vnum molendinum magni pretij: quia in illo flumine prope erat alius locus pro molendino faciendo, ut aliquis non haberet causam construendi ibi aliud molendinum: & damnicandi suum, emit illum locum seu postam molendini solum, ut remaneret vacua, ne damnicaretur suum molendinum, vendidit molendinum, similiter iudicauit, quod in illa venditione veniret etiam illa postam molendini, per d. l. testatrix, §. 1. ff. si seru. vend. & faciunt ea quæ dicta sunt quod est not. Prædicta tamen intellige, nisi quantitas prædij suaderet contrarium, puta quia precium conueniret solum molendino non postam molendini: quia vtrumque multo plus valeret, arg. l. 1. cum ibi not. ff. ad Treb. & arg. gloss. notabilis in l. 1. vers. agendo. in fin. ff. de superfi. & gloss. in l. semper in stipulationibus, ibi. Item actum intellige etiam tacite ratione rei, de reg. iur. & gloss. in l. semper in obscuris. eod. titu. facit cap. 1. §. donare in titu. qualiter olim feud. po. alien. & quod not. Lud. in l. diuor. §. ob donationes, in 2. col. ff. soluto. matrim. & idem dico de iure pascendi, ut non veniat in venditione facta de fundo, quando precium conueniret solum

solum rei venditæ, & non iuri etiam pascendi, per prædicta. Aut dicta pascua non erant deputata ad vsum fundi venditi, nec eo nomine nuncupabantur cum fundo vendito: tunc aut pascua siue ius pascendi, non debentur nisi illi, qui habet certum numerum camporum 25. sicut est quibusdam locis statutum: & tunc si quis vendiderit simpliciter fundum suum pro maiori numer. camporum 25. etiam non videtur vendere pascua, seu ius pasculandi: quia illud ius non debetur extraneo ex forma statuti, nisi habeat vigore emptionis: quia in ea non est nominatus, *in vendendo, in princip. Digest. de contrahend. empr.* nec vigore statuti: quia illud non loquitur, nisi in habentibus commodum burfale singulis mensibus, puta quando bestie hominum illius villæ pascuntur gratis, & sine aliquo pretio, quod detur communitati: nam tunc licet nomen sit vniuersorum, tamen effectus est singularis, *ut l. sicut §. 1. ff. quod cuiusque vniuersi. nom. & d. l. in tantum: §. vniuersitatis.* Et idem dico, quando omnis utilitas perueniret ad vniuersitatem, & ea postea diuideretur iure singulari, eadem ratione. Sed Archid. & Rosfred. 14. *question. 2. c. 1.* dicit, quod licet in causa vniuersitatis constitutiones de vniuersitate admittantur: tamen non omnino eis plena fides adhibetur: & sic non faciunt plenam probationem, inducunt Antonius de Butr. *in capit. cum nuncius, extra, de testibus*, qui dicit hoc dictum Archid. procedere quo ad vniuersitatem, non quo ad Ecclesiam: quia res vniuersitatis plus spectant ad singulos, quam res Ecclesiæ ad singulos. Et sic vult Anton. de Butr. facere differentiam inter vniuersitatem & Ecclesiam: quæ differentia non placet Ioann. de

Imol. *in dicto ca. cum nuncius*, ex quo commodum ita applicatur vniuersitati in vno casu sicut in alio: nec magis spectat ad singulos in vno casu, quam in alio.

Vnde * ipse dicit, quod vbi plures 10 quam duo testes possunt haberi, duo de vniuersitate non sufficerent: & hoc modo intelligatur dictum Archidia. Sed vbi non possunt haberi nisi duo, forte propter facti antiquitatem, tunc in subsidium staretur dicto duorum testium, ex quo commodum venit applicandum vniuersitati: *facit in simili quod not. Bart. l. de minore, §. tormenta, D. de quest.* Ego autem in hoc articulo quantum ad materiam iuris pascendi, puto aliter esse dicendum ista distinguendo: Si queritur, an homines de vniuersitate possint esse testes. Aut est questio inter homines de vniuersitate: illi distinctè possunt in testimonium adhiberi, & deponere pro vno de vniuersitate, & pro alio: quia tunc cessaret causæ suspicio: cum præsumatur testis in dubio diligere vnum sicut alium, ex quo censetur inter eos esse par affectus, *argum. l. non solum, §. de vno*, & quod not. Bartol. *D. de ritu nupt.* & ita tenet Card. Zab. *in c. cum nuncius, in fin. extra de testibus*, & pro hoc facit quod not. Bartol. *in l. extraneo, §. de questione D. de quest. & l. qui testamento, ad fin. D. de testament.* pro hoc est text. cum gloss. *mag. in fin. 3. quest. §. cap. consanguinei*, & gloss. & Dd. *in cap. postremo de appellat.* & quod nota. Bald. *in l. cum alienam, Cod. de lega.* Aut est questio inter homines aliquos de vniuersitate & extraneum, & tunc alij de vniuersitate possunt esse testes nisi sentirent aliquod commodum vel sentire possent: quia similem causam habent, *ut c. personas, cum ibi not. extr. de testibus.*

B B b Aut.

Aut non est quæstio inter homines de vniuersitate, sed inter vniuersitatem & extraneum: & tunc aut tractatur de iure pascendi competenti tantum vniuersitati, ita quod vtilitatis effectus in totum vel in partem venit etiam in singulos de vniuersitate, principaliter: quia singuli depascunt animalia sua, & tunc non possent testificari illi, qui sunt de ipsa vniuersitate: quia dicerentur esse testes in facto proprio, *l. omnibus, D. de testibus & l. nullus, ff. eodem titul.* Idem quando vtilitatis effectus principaliter competet vniuersitati, & in consequentiam singulis de vniuersitate, puta quia vniuersitas locat pascua, & recipit pretium, quod diuidit postea, inter singulos, & idem eadem ratione, *ut dixi*, facit gloss. singularis, *l. iure, ff. ad muni. & nota l. ex quoque, ff. si quis in ius voc. non ie.* quod est intelligendum, quando sunt singuli capaces illius vtilitatis: alias secus, sicut contingit in causa monasterij: quia licet quandoque de bonis monasterij fiant portiones inter singulos monachos, *ut c. insinuante, extra, qui clerici, & c. dilecto, de præb.* tamen non singuli monachi habent ius petendi illas portiones, *ut ibi not. facit quod habetur in ca. 2. de stat. mon. & c. edoceri, de rescript.*

- 11 Et propterea * singuli monachi in causa suæ vniuersitatis poterunt testificari, & hoc videtur tenere Card. Zab. in d. c. cum nuntius, qui facit differentiam inter causam vniuersitatis secularis, & Ecclesiasticæ. Aut tractatur de iure pascendi, quod competit vniuersitati tantum: quia nullo modo communicatur cum singulis de vniuersitate, nec inter eos diuiditur: & tunc quæritur, nunquid homines de illa vniuersitate possint in testes adnunti & examinari: dic quod sic, per

l. in tantum, §. vniuersitatis, ff. de rerum din. & l. sed si hac, §. qui manumittitur, D. de in ius voc. Aut quæritur, nunquid dictum eorum faciat plenam fidem, & sic an sint dicti testes omni exceptione maiores: & in hoc ego tenerem opin. Archid. videlicet quod non facerent plenam fidem, sed præsumptionem inducant: quia negari non potest eos habere aliquam affectionem ad suam vniuersitatem, quia communiter habere consueverunt, ideo hoc præsumere denique, *argum. l. certi conditio, §. si nummos, D. si cert. per. & per id quod habetur per gloss. & Dd. in l. 1. C. de arbitr.* & ideo non sunt omni exceptione maiores, ex quo exceptio ista præsumpta potest eis opponi, *ut est gloss. not. in cap. 1. in versic. maiores, extra, de consang. & affi. & Institut. de inutil. stipul. §. idem verborum.* Nec facio differentiam absolute inter vniuersitatem Ecclesiasticam & secularem, sicut facere videtur Anton. de Butt. in d. cap. nuntius, de testibus. Puto tamen, quod maiorem præsumptionem faciant, qui sunt de vniuersitate Ecclesiastica, quam illi qui sunt de seculari, cum quia minus iuris habent personæ Ecclesiasticæ: quia ius quod habent in vniuersitate Ecclesiastica, non transmittunt ad hæredes sicut faciunt laici, *iuxta not. in cap. præfenti, de offic. ord. in 6. cum si.* cum quia personæ religiosæ, seu Ecclesiasticæ magis in dubio sunt dignæ, quam seculares, *arg. gloss. not. 70. dist. monach. in ver. examinari.* Credo tamen si essent plures, fidem plenam facerent: quia hoc quod deficit in fide, supplet numerus: *ut est gloss. notabilis in l. 3. §. eiusdem quoque principis, in versic. numerus, ff. de testibus & pro hoc gloss. 1. in c. cum a nobis, & ibi Dd. extr. de testib. & text. cum gloss. in cap. cum causa que*

que extra, de probat. facit quod not. Bartol. in l. 1. §. idem Cornelio, D. de quaest. & Bald. in l. si quis ex argentiariis, §. 2. D. de eden. In hoc tamen concludo relinquendum esse arbitrio iudicantis, an illis testibus sit plena fides adhibenda, qui habet considerare qualiter & conditionem testium siue personarum, & quantitatem causæ, & sit tota vniuersitas magnam habet in illa causa affectionem, ita vt sit suspicandum de illis de vniuersitate testantibus, arg. l. 3. §. 1. & §. eiusdem quoque principis, cum ibi not. D. de testib.

1 2 Sed * pone iuxta prædicta, quod testis examinatus in causa vniuersitatis, puta pascui, si sentit commodum, dixit, quod non: an intelligatur falsum dixisse, vt repellatur à testificando: & quantum colligitur ex precedentibus, si dixit quando repellatur, dixit falsum, alias secus. Idem dixit Bartol. in l. ex quacunque, in 4. colum. D. si quis in ius vocat. non ie. de quo dic, vt ibi per eum, & Doctores, quod perpetuo tene iuranti. Quarto princip. acquiritur hæc seruitus, vel ius pascendi sententia, argum. l. 6. qua incipit, usufructus, §. primo, D. de usufruct. Quanto acquiritur etiam hæc seruitus lege, vel statuto. Nam lege acquiritur, id est, acquisita est: quia de iure cautum est, vt quicumque per terram transiens, equum suum pabulare voluerit, iuxta viam in propinquo loco amplecti possit ad refectiorem & reparationem equi sui impune, etiam herba viridi, & sylua sine vastatione vtatur pro sua commoditate & vsu necessario. Idem dicit text. in cap. primo, §. fin. in tit. de pace te. in vsibus feud. quem text. declarat vt ibi per Doct. Iacob. & Alberic. & hoc tener ibi Bald. qui dicit per illum

text. quod quicumque transit per terram cum equo, potest equum suum saturare iuxta viam, & potest etiam vt herba viridi, & sylua sine deuastatione alicuius, & idem tenet Alber. de Rosa. in l. fin. Cod. ad l. Aquil. Pro hoc facit, quia de iure diuino licitum est comedere vvas in agro alterius, sed non exportare, & colligere spicas, & non mittere falcem in messem alienam, de conse. dist. 5. discipulos, & plus dixit Bart. in l. 2. in fin. per illum text. Cod. de pascu. publ. vel priua. libro 10. quod milles Imperatoris descendentes ad partes Tusciæ possunt petere à Tuscis, vt assignent eis prata, in quibus possint eorum equos pascere: non tamen debent deuastare prata, vt ibi. Sed contra prædicta opponitur, & videtur quod imo non liceat in alieno pascere equum, etiam iuxta viam, l. Quintus Mutius, D. ad leg. Aquil. So. ille §. fina. in cap. 1. de pace tenend. debet intelligi secundum Andr. de Isern. ibi, quod ille qui pascebat, non erat in agro, sed in via: vnde se appropinquabat ad sepe separantem agrum à via: & recipiebat de herba, vel frondibus pendens supra viam: vel accipiebat de herba ex sylua ibi propinqua iuxta viam pro refectiōe equi sui fessi: quod licet, dummodo sine damno faciat, & est ratio, quia sibi prodest, & alteri non nocet. D. de eiusd. l. in debitore, in fin. Bed do. Iacob. de Aluar. in d. c. §. fin. dicit, quod licet ista lectura in se sit vera: tamen non videtur illi litteræ conuenire, quia ille text. Paragrapho fina. præsupponit, quod transitus fiebat per terram & non per viam. Item quia satis modicam dubitationem habebat, idcirco alij legunt secundum eum, quod iste equitans pascebat equum suum in agro iuxta viam, quod licet, cum

B B b 2 quia

quia sibi prodest & alij non nocet: tum quia facit hoc ex necessitate, ac etiam quia iuste credebat dominum permittitur, si hoc sciret, unde non dicitur delinquere, *ut not. Inst. de oblig. quæ ex delict. nas. §. furtum*. Item quia licet hoc videatur in iudicium, tamen cum istud sibi prodest, & alteri non noceat, æquitas suggerit, ut hoc admittatur, ut videmus in simili, in *l. in summa. §. item Varus. D. de aqua plu. arcen.* & ita not. gl. quæ hoc tenet, 23. q. 2. c. fin. Sed circa prædicta communiter sunt statuta, quæ specialiter provident, in quo loco, & in quo tempore licitum sit pasculare.

13 Sed quid * si statutum est in civitate, ut in talibus pratis homines non possint tenere bestias ad pascendum infra terminos designatos & sic in certa parte prati poterit pasci, & in certa non: & quidam fuit accusatus, quod tenuerat bestias in dictis pratis, nec fuerat dictum in accusatione infra terminos designatos, & sic simpliciter fuit probatum, an ex hoc sequi possit condemnatio? Bartolus format hanc quæst. in *l. de pupillo. §. qui nunciat. ff. eod. tit.* per quam dicit, quando vnum & idem factum non est prohibitum in qualibet parte loci, debet exprimi & probari illa pars loci, in qua factum est punibile, & pro hoc videtur text. secundum eum in *l. 1. in fin. cum l. sequ. ff. de incend. ruin. & naufrag.* Item dicit Barthol. de tempore. Pone post medium mensem Martij licet pasculare in certis pratis, & non ante, qui accusavit de mense Martij, non dicit in qua parte dicti mensis: nisi exprimat, & probetur illa pars temporis, in qua factum est punibile, non sequitur condemnatio, pro hoc optime t. cit. quod not. *l. eum actum. D. de neg. gest.* & pro hoc ego allego quod not.

Ange. in *l. in substitutione. de vulg. & pupil.* ubi dicit per illum textum, quod ubi certum & determinatum tempus est de substantia dispositionis, illud punctualiter intervenire debeat, alias dispositio non tenet, alleg. *d. l. eum actum. & l. matrem. C. de prob.* per quem tex. Bald. ibi decidit multas quæst. similes.

Videlicet * si ex forma statuti magnates non possint intrare palatium ante pulsationem campanæ sub certa pœna, si probatur introitus, non sufficit, nisi probetur explicite, quod intrauit ante sonum, *l. denunciass. §. quid tamen. ff. de adult. l. prator. §. dolo autem ff. vi bon. rapt.* Item presbyter à parochiano petit decimas de quæstis: & parochianus dicit se non teneri: quia ille quæstus ante consilium Lateranense: debet enim probare, quod ante quæstus, cum sacerdotis intentione sit fundata de iure communi, secundum Cyn. & Angel. in *d. l. §. dolo autem.*

Item dicit Ange. si creditor agit hypothecaria contra ipsum possessorem, possessor confiteretur rem fuisse de bonis debitoris: sed negat fuisse eius tempore obligationis contractæ. Nam debitor debet probare, quod illo tempore fuerit debitoris, quod istud est de substantia ad fundandam intentionem creditoris secundum Cynum, in *l. qua non. §. quod dicitur. D. de pignor.* quod dicit esse verum in privato creditore agente: secus est in fisco, *ut est text. final. secundum vnam lectionem in l. 1. Cod. de iure fise.* Item pro hoc allego, quod not. idem Angel. in *l. 2. in 2. colum. C. de perit. hered.* ubi dicit, per illam l.

Quod * ubicunque aliquod tempus punctualiter est de substantia ad victoriam reportandam, illud tempus debet

debet probari liquido & punctualiter, allegat. d. l. matrem. & dist. leg. cum actum. & idem dicit in loco, ut d. l. non solum. §. sed ut probari, & idem dicit in procuratore denunciante ut procurator, ut l. denunciasse. §. quid tamen. D. de adul. & idem etiam dicit esse in alia qualitate, l. prator. §. dolo autem. & l. si dolo. D. si quis testa. lib. es. inf. §. fin. & idem vult ipse Angel. in l. i. §. final. ff. de incend. ruin. & naufragio. qui dicit, quod ubi lex exigit certum locum vel tempus illud deduci & principaliter probari oportet: ut ibi. & l. si quis ex naufragio. eod. tit. & leg. libellorum. ff. de accus. cum simil. & idem dicit Angel. in leg. cum qui. §. Publiciana. per illum textum, ff. de publ. qui subdit: quod cautus sit ille, qui debet probare in deducendo & probando dictum tempus punctualiter alias succumbet, facit l. sed si alienum. §. in extraneis. eodem tit. Et istam sententiam tenet etiam Bartol. in l. matrem circa princip. C. de probat. qui dicit, quod quandoque probatio consistit in differentia temporis vel loci, oportet quod fundatus ex differentia probet differentiam, per d. l. matrem. & per d. l. cum actum. facit in illa stipulatione, si Cal. & l. hoc iure. & quod ibi not. Bart. & Doct. ff. de verb. oblig. & idem in affectu tenet Bald. in leg. fin. in 3. colum. vers. ex quibus concludo, ibi ubique iuris ratio. C. de edicto diui. Adria. tollen. & pro hoc etiam facit, quod not. Innoc. in c. cum inhibito. in ultim. gloss. extra, de claud. despon. & quod not. Flor. in l. si dominus servum in final. D. ad leg. Aquil. qui dicit per glo. ibi, quod ubi actus potest se habere ad habitum a premissum, semper in dubio intelligitur esse factus ex negligentia permittente, & dicit hanc esse notabilem præsum-

ptionem, quæ probatur, in l. merito. ff. pro socio. & de ista questione vide plene per Abbatem in c. auditis. in ultima charta, de prescript. & adde l. cum res. & quod ibi not. Salic. C. de dona. l. Suchus ff. de statuliber.

Quæto * sexto principaliter, quomodo quis debeat uti servitute sui iuris pascendi. Et primo dic quod debet uti prout in constitutione servitutis convenit, est, argum. l. i. §. si convenit. D. de eposi. vel prout est consuetudo vel statutum in loco, argum. l. qui tamimibus. D. de servit. urb. præd. & leg. an in totum C. de adif. priuar. facit quod dixi supra in servitute aquæ ductus, in 8. quæst. princip. & ideo quis debet uti illo genere pecorum, de quibus convenit, & non alio, argum. l. certo generi. in pr. & per totam illam l. D. de servit. præd.

Sed * quid si simpliciter est constituta servitus, vel ius pascendi in fundo alieno, an possit cum omni pecore cuiuscunque generis pasculari? & videtur, quod sic, si non expressa species pecorum, argum. l. in tradendis. in prin. D. com. præd. & d. l. certo generi. §. fin. & l. si servitus. in princ. cum ibi not. D. de servit. urb. præd. quod credo etiam verum, nisi ex aliis circumstantiis apparet contrarium sensisse, per l. si servus plerum. §. fin. cum ibi notat. D. de leg. 1. cum si.

Item quid si est excessum de pecudibus, & reperiuntur pecudes gentiles & nobiles, quæ habent optimam lanam, & magnam curam & custodiam requirunt, ut sunt pecudes Veronenses: & reperiuntur etiam alie quæ habent lanam grossam, & non requirunt custodiam, ut sunt pecudes Italia: & servitus simpliciter est constituta de pecudibus, an possint ad paucas duci tam

BBb 3 pecudes

pecudes grossæ quam nobiles, vel
econtra? puto quod sit inspiciendus
locus, in quo sit seruitus constituta:
quia si in illo sunt tantum grossæ, non
intelligitur de nobilibus & econtra, si
aliquod damnum vel interese esset
constituenti seruitutem: quia in dubio
videtur esse actum de illis in loco ubi
esse consueverunt, *argumento legis*
semper in stipulationibus, cum ibi nota-
is. ff. de regul. iur. nec debet ampliori
numero pecorum vti in pascendo,
quam sit seruitus constituta, arg. d. l. 1.
§. Trebatius. cum §. seq. ff. de aqua quot.
& est. de qua etiam dicam in seq. q.
princ. nec in alio loco vel tempore,
quam sit seruitus constituta, l. certo
generi. ff. de seru. rust. prad. l. si eo loco.
§. fin. D. si seru. vend. & l. si cui. est via.
in princ. & l. si quis alia. in princ. D.
quemadmodum seruitutes amitt. & l. si
communem. §. 1. eod. titu. sed ubi non
esset conuentio, vel consuetudo, aut
statutum, debet vti secundum naturam
seruitutis iuris pascendi, de qua habe-
tur in l. pecoris. cum l. sequ. D. de seru.
rust. prad.

Item non debet quis vti pascuis
cum pecoribus morbosus seu pestiferis:
quia alia pecora contagione morbo
pecoris perirent seu perire possent. *l.*
Inu. nus. in princ. cum ibi notatis. D. de
actio. et. nr. Vnde dicitur:

Morbis, facta pecus, totum corrup-
pit ouile.

Ne macule socias, est separanda
grege.

Et ideo scribit beatus Hiero. Rese-
canda sunt putrida carne & scabiola
ouis repellenda, ne tota domus mac-
eat, massa corrumpatur, corpus putre-
scat, & pecora intereant, *ut habetur*
24. q. 3. ressecanda. & pro hoc est text.
in c. pen. vers. sicut ex una. & in l. 1. in
ibi gloss. dicit, quod una ouis

morbida totum gregem inficit, 45.
dist. sed illud refert, & facit text. cum
gloss. in l. si iunira. ver. iuncta. §. ex hoc
edito. D. de dam. infect. & text.
in l. 2. C. de sum. Trin. per quem dixit
Guil. de Cun. & Bald. & Paul. de Cast.
& Dd.

Quod * ubicunque est huiusmodi
timor infectionis, potest fieri expulsio
etiam de ciuitate, *allegat. in auth. in-*
suran. quod prest. ab his, in fin. & etiam
dicat, quod si aliqua inhonesta mu-
lier venit in viciniam, b possunt vici-
ni facere ipsam expelli, & idem de le-
prolis & similib. & de hoc est gloss.
in c. p. 1. in vers. expellam. de usuris. in
6. de hoc etiam scripsi in l. ediles etiam
§. Pedius in 4. not. D. de edi. edic. quod
bene nota: quia quotidie potest con-
tingere.

Nunquid * autem habens seruitu-
tem iuris pascendi in fundo alieno,
debeat ipsam seruitutem postea diui-
dere? Distingue duos casus aut ambo
sunt contenti diuidere: aut vnus tan-
tum vult diuidere, alter non. Primo ca-
su subdistingue: aut queris de diuisione
seruitutis, & ista non potest diuidi,
quia est indiuisibilis, *l. si vnus. D. de*
seru. rust. prad. & l. si sub vna §. fin. ff.
de verbo. oblig. & hoc vult gloss. fin.
in fin. in leg. si ex meo. D. de seru. rust.
prad. & hoc tenet Barr. in l. stipula-
tiones non diuiduntur, in princ. in 2. op.
D. de verbo. oblig. Et est ratio, quia
seruitutes rustice reales sunt secun-
dum indigentiam rei vel prædij domi-
nantis: & vsui in hoc æquiparantur,
ut l. ergo in fin. ff. de seru. rust. prad.
& not. Barto. in l. ea. §. Cato. in 6. q.
& d. l. stipulationes non diuiduntur.
q. post mediam colum. de verbo.
oblig. & deo sicut vsus est indiuiduus,
l. vsas pars. D. de vsu & habi. ita
etiam seruitus iuris pascendi, aut que-

ris de fundo in quo debetur. Seruitus
iuris pascendi, vel de ipsis pecoribus,
& in his potest fieri diuisio: videlicet
ut circa partem fundi pascantur, & in
illa sit seruitus & in aliis partibus fun-
di remittitur seruitus, *ut l. ad certam.*
D. de seru. l. si quis duas. §. si quis par-
tem. ff. com. prad. facit l. certo generi
in princ. de seru. rust. prad. & l. si cui
via. in princ. D. quemad. seru. amitt.
non autem potest diuidi pro parte in-
certa pro indiuiso, *leg. partis. D. de ser.*
& l. qui per certum. D. com. prad. & leg.
plurib. §. final. de verb. signif. & hoc
vult Bart. in princ. 2. opin. in l. stipula-
tionem non diuiduntur. de verb. oblig.
& similiter non potest diuidi nume-
rus pecorum, nisi pro diuiso pro peco-
rum numero, & non aliter, *argu. l.*
usufructuarius. §. in viuariis, & quod
ibi not. Flor. D. de usufr. & tenet Bart.
in 2. op. dicens, non caperet etiam
diuisionem pro diuiso: quia si fieret
talis diuisio, nullas erit usus: tamen
si fieret huiusmodi diuisio inter ha-
bentem seruitutem iuris pascendi, &
debentem serui. puta 25. campos, om-
nino non comprehenditur vigo: e em-
ptionis: quia in ea non est nominatum,
leg. in vendendo. in princ. D. de con-
trah. empt. nec vigore statuti: quia
illud non loquitur, nisi in habentibus
25. campos. imo plus dico, etiam si
vndens diceret, quod comprehende-
retur ius pascendi, non valeret, *arg.*
leg. si ita script §. regu. cum ibi not. D.
de liber. & posth. Aut vendidit 25.
campos, vel ultra: & tunc teneo, quan-
do venditio esset simpliciter facta,
nulla mentione de iure pascendi, quod
venit ius pascendi tanquam conne-
xum. *argu. d. §. regula. cum ibi notatis*
per gloss. & Dd. facit l. alienatio. D.
de contrah. empt. & l. traditio. in princ.
Dd. de acqu. rer. dom. aut pascua siue ius

pascendi competit vni suo iure pro-
prio: puta quia emit vel aliter acquisi-
uit ius pascendi in fundo alterius
vel communi, & vendidit postea alium
fundum suum nulla habita mentione
de iure pascendi, & tunc non compre-
henditur illud ius pascendi, *per d. l.*
in vendendo in pr.

Sed * circa prædicta dubitari po-
test, an ius pascendi quæsitum per
tyrannum contra ius in prædiis alienis
transeat in ecclesiam? Et dic quod
non, quia ecclesia est cultrix & au-
ctrix iustitiæ, nec patitur aliquos con-
tra iustitiam in se ferre, vel in alterum,
licet priuatus saepe deuiet à iustitia, *ut*
est text. in c. 1. §. & si clientulus. in tit.
de alien. feud. Et quia ecclesia non suc-
cedit in aliquo turpi quæstu, cap. ex
transmissa. extra, de decim. & ideo de-
bet illis restitui, quibus est iniuste
ablatum, & usurpatum, vel pauperi-
bus erogari, argum. c. cum tu. extra, de
usu. & c. cum sit minus de iudic. facit l.
2. & quod ibi not. C. de episcop. audi.
Tertio acquiritur seruitus, siue ius pas-
culandi præscriptione vel consuetu-
dine præscripta, sicut alia quælibet ser-
uitus, & ius acquiri potest, *ut l. 1. & 2.*
cum ibi not. C. de seru. & l. seruit. prædio-
rum. cum ibi not. per gl. & Dd. ff. de seru.
& l. hoc in re. §. ductus aque. D. de aqua
quor. & ast. & c. final. cum ibi nota. ext.
de consuet. cum si. & istud est c. a-
rum.

Sed * dubium potest esse quanto
tempore præscribatur? Et dicendum est,
requiri tantum tempus, cuius initij
memoria non existat in contrarium:
quoniam hæc seruitus habet causam
discontinuat, *ut dict. §. ductus aque. &*
l. foramen. in princ. & §. 1. ff. de seru.
urb. prad. nisi allegetur titulus. & ad
ipsum probandum deducatur, & pro-
betur ipsum fuisse in possessione, vel
q. 126,

quasi, huius seruitutis, vel iuris pascendi, ut not gloss. not. in d. l. seruitutes praediorum, & gloss. i. l. 1. § denique, el. 2. ff. de aqua plu. arcend. & gloss. & Dd. in c. peruenit, extra de censib. & dixi plene in 1. lib. 8. qu. princip. & supra in tit. de seru. aquaduct. versic. circa tertium, quando nulla est conuentio.

- 25 Sed * dubium est qualiter probetur possessio, vel quasi seruitutis vel iuris pascendi, & sic quæ personæ debeant pascuisse, ad hoc ut inducatur dicta præscriptio seu consuetudo præscripta: Et in hoc distingue: aut singulares personæ prætendunt, ad suam priuatam tantum utilitatem se præscriptisse, aut vniuersitatis. Primo casu quando sunt singulares personæ, non est dubium, quod si ipsæ fuerunt in quibus possessione iuris vel seruitutis pascendi per se, vel alius eorum nomine, sufficit, argum. l. fin. cum l. seq. & l. quod meo, in princ. & l. interdum cum ibi n. r. ff. de acqui. poss. Secundo casu, quando est vniuersitas, quæ dicit se præscriptisse: & tunc si probetur per syndicum, vel alios, qui regunt vniuersitatem, possedisse sufficeret, ut l. 1. §. fin. & ibi hoc not. Barthol. & Dd. & probatur in l. municipibus, D. de condit. & demon. vel si probetur, quod maior pars vniuersitatis possederit, vel consenserit, ut aliquis per se possideret, l. metum §. animaduertendum, D. quod met. cau. & not. gl. ff. fin. in l. 1. ff. de acqu. poss. vel etiam si probetur seruum vniuersitatis possedisse, ut d. l. 1. §. fin. cum l. seq. Sed si aliquæ singulares personæ de vniuersitate possiderunt, nunquid hoc sufficiat per vniuersitatem, ut vniuersitas videatur possedisse, vide text. in l. sicut §. 1. D. quod cuiusque vni. nom. & ibi gloss. in fin. quod facit id vsum nemoris per bestias hominum villarum & ibi Bald. exponit gloss. ut si singulares homi-

nes villarum pasculauerint in nemore vniuersitas intelligatur, licet non appareat de mandato eorum: quia patientia vniuersitatis, loco mandati habetur, ut ff. mand. l. qui paritur, quod ergo pauci possederunt, extenditur ad vniuersos, & sic extenditur præscriptio seu consuetudo, secundum gloss. de quo per Innoc. in c. dilecto, extr. de offic. Archidia. & hoc quidem videtur velle Guil. de Cun. in dicit. l. sicut, §. 1. qui dicit.

Quod * si aliqui, puta 10. vel 20. 26 vniuersitatis singuli vbi sunt quodam nemore, in tanto tempore cuius initij memoria non extat in contrarium: licet videatur acquisitum ius illis solis, quia præscriptio est odiosa, l. quod meo, §. fin. de acqui. poss. tamen si ipsi vbi sunt nomine vniuersitatis, & tanquam de vniuersitate, vniuersitati ius quaeritur, quia cum interrogabuntur, respondebant, ideo vbi sumus, quia vniuersitas habet ius, & ita per tales acquiritur vniuersitati, facit, l. sed ex de leg. & l. an in totum, Cod. de edific. priuat. & l. 2. Cod. qua sit long. consuet. & hoc inducit consuetudo, ut ibi. Nec obstat, quod dicitur, præscriptio est odiosa, ergo non amplianda, quia illud verum in ipsa acquirenda, sed postquam est quaesita, facilius ampliatur. l. apparet, ff. de i. in act. priua. facit, Cod. de argument. & cens. l. cum sumus, lib. 10. Et prædicta intellige vera, si prædictæ tales personæ hoc fecerint nomine vniuersitatis, & de mandato, vel scientia vniuersitatis, vel regentium ipsam, quo casu necdum possessio acquisita conseruatur, sed etiam de nouo acquiritur, per d. l. primam cum l. seq. ff. de acqu. poss. & per l. municipibus, de cond. & demon. coniuncta, l. qui paritur, ff. man. & dicuntur vbi de voluntate & scientia eorum quibus cura vniuersitatis commissa

missa est, *ut l. municipes intelliguntur, ff. ad muni. & not. per glo. in c. dilectus & l. secundo in ver. officialibus, exiv. de testi.* intellige, quando illi regentes sciebant dictas personas singulares *ut* nomine eorum, seu vniuersitatis, alias non posset vniuersitas possidere: ex quo sunt administratores: nec sciebant per vniuersitatem possidere: quia ad acquirendam possessionem requiritur animus, *l. 3. in princ. & l. quemadmod. ff. de acq. poss.* qui animus debet esse apud regentes ciuitatem: *ut d. l. 1. §. fin. cum l. sequ. cod. tit.* Et propterea in practica his cautus, *ut* articules & probes quod administratores sciuerint tales nomine vniuersitatis suæ possidere: sed si simpliciter dictæ singulares personæ *vsæ* fuissent dicto nemore, vel *iure pascendi* absque mandato, & scientia vniuersitatis vel regentium eam in hoc distingue: Aut sunt *vsæ* nominibus propriis, & clarum est, quod nihil acquisierunt vniuersitati nec in acquirenda possessione, nec in acquisita conseruanda, *l. sicut. §. 1. ff. quod cuiusque vniuers. no.*

27 Quia *actus agentium non debet operari ultra intentionem eorum. *l. non omnis, ff. si cert. pet.* Aut sunt *vsæ* nominibus propriis, & vniuersitatis, vel vniuersitatis tantum: & hoc non constat & idem: quia paria sunt non esse, vel esse, & non apparere. *l. in legati fundo. & l. Rutilia. ff. de contrah. empt.* Aut constat, quod fuerunt *vsæ* absque mandato vel scientia vniuersitatis, vel gubernantium eam: & tunc aut tractatur de possessione vel quasi acquisita vniuersitati conseruanda, & prodest vniuersitati, *per text. in l. generalis, ff. de acq. & per ea quæ dixi secundum Guliel. de Cun. aut tractatur de quasi possessione, vel quasi de nouo vniuersitati acquirenda, & tunc videtur*

quod ius possessionis vel quasi quætere vniuersitati non potuerunt, *per text. in d. l. 1. §. fin. cum l. seq. ff. de aqu. poss. & hoc videtur probari hac ratione quia sicut per ciuem non potest quæri ciuitati ratione subiectionis, ut not. Bart. in l. si ita stipularus §. Chrysogonus, ff. de verb. oblig. & l. 1. ff. de iure fis. ita multo minus videtur per rusticos posse quæri villæ suæ vel per alias personas singulares vniuersitati suæ. Sed ista ratio non videtur bona, quia Rosfr. & Paul. de Cast. in d. §. Chrysogonus. tenent contrarium, scilicet quod per ciuem, & eius stipulationem acquiratur ciuitati, sicut per filium patris: quia non est minor subiectio, quam filiaris, *ut leg. veluti ff. de inst. & iur. & non minus quis nascitur suæ reip. l. 1. §. generaliter. ff. de vent. in poss. mit.* Vnde Tullius lib. 1. Offic. Non solum nobis nati sumus, ortusque nostri partem patria vendicat, partem amici nostri. *facit. l. postlim. §. filius. ff. de capri.* Ego vero teneo, quod non acquiratur ciuitati, *per d. l. 1. §. fin. cum l. seq. cum gloss. ubi est casus, ff. de acquir. poss.* Nec obstat, dum dixi, per ciuem acquiri posse ciuitati, sicut per filium patris quia hoc non puto verum, quia non reperitur iure cautum. Et contrarium not. communiter Dd. in d. l. ita stipularus, §. Chrysologus. D. de verb. oblig. præterea in alia vniuersitate quam ciuitate vel patria, non procederet sine dubio, per prædicta.*

Sed aliud dubium quotidianum potest occurrere: * nunquid ius pascendi competens villæ vel vniuersitati, possit probari per homines 10. villæ, vniuersitatis? Istaque proponitur per Cyn. in l. parent. in fi. C. de test. qui dicit, quod quando disputatur de pascuis & nemoribus, in quibus bestia singulorum

gulorum depascunt, & singuli ligna incidunt, si inducantur homines de dicta villa ad testificandum, eorum testimonium non est idoneum: quia dicitur testimonium in re propria, ex quo ad eum spectat commodum: *leg. 1. §. in propria. ff. quan. appel. sit coniuncta l. omnibus C. de testib.* sed si singuli non sentirent aliquod commodum in particulari, sed tantum in communi: quia solum afferretur commodum in communi, puta quia animalia solum in communi pascébantur, vel pro communi tantum ligna incidebantur, tunc possent esse testes, *argum. l. in tantum. §. vniuersitatis. de rer. din. & l. sed si hac. §. qui manumittitur, ff. de in ius voc. & etiam ita tenet Iac. de Ra. & Spec. & quamplures antiqui & moderni Dd. & idem vult Iac. Bar. & Guliel. de Cun. in dict. §. qui manumittitur. & idem tenet in effectu Bald. in dict. leg. parentes, in final. qui dicit, quod si utilitatis effectus non distribuitur in singulos, sed pertinet ad bursum vniuersalem: tunc recipitur testimonium singulorum: quia bona sunt diuisa, sic vniuersitatis, à bonis singulorum: secus vbi utilitatis effectus distribuitur in singulos. Ista fuit opi. originalis Cyn. in d. l. 1. Cod. ad leg. Aquil. in addit. sua parua, quam quidam non habent: licet Paulus ipsum non alleget: imo contra eum concludunt, quæ opi. Paul. licet esset vera tamen videretur esse limitanda, quando ille qui reduxit opus non fuit in dolo: secus si fuisset, puta quia sciebat se teneri ad seruitutem, non posse opus contra seruitutem facere: quia tunc videtur, quod propter dolum suum perdat facultatem reducendi rem in pristinum statum, *argum. leg. pen. §. fin. ff. commod. & l. si seruitutem, de pign. act. l. inter causas. §. & cum ser-**

uus ff. mand. l. quod in princ. D. de noxa cum simil. sed certe illa iura loquuntur in actione noxali, in qua interestesse præstari potest domino damnum passio, non seruo qui dedit damnum: cum forte valeat multo minus quam sit damnum, secus videtur esse in casu nostro, in quo non interest eius cui seruitus debetur, ut damnum maius refarciatur, quam ut res in pristinum statum reducat: & si aliquid interesset, plus etiam illud posset peti, per l. si cum dies, §. final. cum l. seq. D. de arb. Communis tamen opi. Dd. videtur esse, quod fiat distinctio, Aut corpus factum est reducibile, vel non ut supra dixi. In hoc tamen breuiter concludas: Aut ille cui debetur seruitus, reducto fundo seruiantis ad culturam, vult agere actione *leg. Aquil.* ad emendationem damni, & potest, si fundus non esset reducibilis ad priorem statum, & istud non habet dubium: & ita loquitur l. 1. & 2. in princ. Cod. ad leg. Aquil. cum simil. Aut est reducibilis ad priorem formam, & tunc tene quod similiter possit agere ad emendationem damni, per dicta iura sed erit in facultate debentis seruitutem, reducere opus ad pristinum statum: & ita potest loqui d. l. 2. in fin. per ea quæ dixi secundum Paul. aut agere vult actione l. Aquilæ, ut res in pristinum statum reducat, & tunc aut non est reducibilis, & non potest, secundum Cyn. Bald. Angel. & Salyc. in d. l. 1. & istud est clarum. Aut res est reducibilis in pristinum statum: & in hoc teneo quod agere possit, ut reducat, & præstando interesse liberetur, per ea quæ statim dicam in casu sequ. & ita videtur communis opin. Aut ille cui debetur seruitus, vult agere actione confessoria, & in hoc stat dubium, an possit agere ad reducendum

dum rem in pristinum statum, ubi potest reduci: an vero debeat agere ad interessè tantum quia in actione confessoria venit interessè, *l. loci corporis. §. in confessoria D. si seru. vend.*

29 Et quia * in obligationibus facti venit oblig. ad interessè, *l. stipulat. non diuiduntur. Celsus de verb. oblig.* Contrarium tamen teneo, videlicet ut possit agi confessoria ad opus in pristinum statum reducendam, quod sic probatur quandocunque factum est in obligatione ex dispositione legali, semper quis tenetur ad factum *l. stipulatio. §. si autem. ff. de nou. oper. num. & ibi hoc not. Bart. in fin. & idem not. Bartol. in l. 1. §. 1. in 2. & l. si prius in 10. quest. eodem titul. & Bartol. & Dd. in l. stipulationes non diuiduntur. ff. de verb. oblig.* Sed ista patientia, quod quis possit cum suis pecoribus pasculari in fundo debente seruitutem venit ex dispositione legali. *d.l. quoties de seru. & l. 3. §. dare. ff. de usufr.* ergo ad illam præcise cogi poterit, nec liberabitur debens seruitutem, si vult præstare inter esse. Si vero opus est factum, eo cui seruitus debetur ignorante, & sic nec expresse, nec tacite consentiente: quia tunc aut erat ignorantia facti, quia nesciebat opus fieri in fundo seruiantis, sed ignorabat seruiantem sibi deberi, & sibi in aliquo non præiudicat: & erit idem quod est in casu præcedentis quando se iuit, & contradixit, *l. Labeo. & l. sed hoc ita. ff. de aqua pluuiæ arcend. & ibi hoc tenet Bart. & probatur in leg. Sabinus, ff. communi diuid.* Aut erat ignorantia iuris, puta quia sciebat fundum debere sibi seruitutem iuris pascendi, & sciebat opus fieri contra seruitutem debitam: sed ignorantia iuris ductus crede-

bat dominum fundi posse illud opus facere in sui præiudicium: ideo tacuit, & non contradixit: & tunc idem quia etiam error iuris in hoc casu ubi tractatur de damno suo euitendo sibi non nocet, *ut dicit gl. not.* quam sequitur ibi Bart. & Dd. in *d.l. Labeo. ff. de aq. plu. arc. facit l. iuris ignor. l. 2. & l. error. ff. de iur. & fact. ignor.*

30 Superest alia q. * an ille qui reperit animal in fundo in quo sibi debetur seruitus iuris pascendi, possit ipsum occidere, vel retinere donec rescatur damnum quod dedit, vel donec cognoscatur, cuius sit illud animal. Ista quæstio formatur in persona domini fundi, per Spec. in titu. de actio. §. 1. ver. sed pone inveni pecudem, & per Dd. in l. hoc amplius, §. de his. ff. de dam. infect. per Bart. in l. xatis. ff. de incend. rui. & naufr. in l. Quintus ff. ad l. Aquil. per text. gloss. Ant. de Butr. in c. si laesit, extr. de iniur. & dam. dat. Ex omnibus breuiter ita cõcludas, Aut volo occidere animal, quia inueni in fûdo meo, vel mihi seruitutem debere, & nō possū. *d.l. Quintus, in pr. aut non volo ipsū occidere, sed verberare, vel vehemētē ipsū deicere, vel cogere ita, ut aliquod damnum patiatur & nō possū, sed debeo ipsū expellere, ac si esset animal meū alias teneor pro damno. d.l. Quintus in princ. §. 1. & istud non esset dubiū & nisi esset statutum in loco quod daret potestatem prædictam faciendi.* Aut nolo ipsū animal percutere, vel occidere, sed retinere: & tunc aut volo retinere quia non cognosca cuius sit animal, donec intelligere possam eius dominum contra quem agere valeam, & possum ob hanc causam retinere, *ut singul. Spec. in dict. vers. sed pone inueni pecad. & idem tenet Bald. secund. Ricar. Mal. in l. 1. c. de seru. fig. per l. cap. quinto. ff. de adul. & idem*

Lud. de Ro. in leg. hoc amplius, ff. de his, ff. de damn. infect. aut volo animal includere & retinere, donec mihi satisfiat de damno & interesse, & videtur quod possim: per l. ratis, ff. de incend. ruin. & naufr. & dist. §. de his. In contrarium videtur d. l. Quintus, quam sequitur Oldra. Bartol. & Dd. in d. §. de his, tenent, quod non possit includi vel retineri per d. l. Quintus, & idem Bald. in d. l. 2. Nec obstat d. l. ratis, d. §. de his quia secundum Bart. magis est periculum in retentione animalium: quia facilius pereunt, quam in aliis, in dist. l. Quintus. & gloss. & Ioan. Andr. & Burr. & Dd. in c. si leserit, extr. de iniur. & dam. dat.

31 Quaro * septimo principaliter, quomodo seruitus iuris pascendi amittatur? Ista quaestio decidi potest ex his quae dixi in 1. lib. in 4. quaest. princ.

32 Sed potest * ulterius dubitari, * an si uni debetur seruitus iuris pascendi pro certo numero pecudum, & ipse usus est pro ampliori numero, an propter hoc amittatur seruitus? Et dicas quod non, ex quo plus fecit, quam sibi deberetur, ut probatur in l. si cui via. in princ. D. quemad. serv. amitt. pro hoc optime facit l. 1. §. Item quaeritur, & §. Trebatius. cum §. seq. ff. de aqua quot. & asti.

33 Item quid * si debeatur seruitus iuris pascendi cum certo genere pecudum, & usus est seruitute cum alio genere, puta equarum vel vaccarum, an per hoc amittatur seruitus? dicas, quod sic: & idem quando debebat uti certo tempore vel loco, & usus est alio loco vel tempore, ut l. si communem. §. 1. & l. si quis alia, in pr. ff. quemad. servit. amitt.

34 Item * quid si locus debens seruitu-

tem est occupatus per tyrannum, qui usus est illis pascuis, an perdat seruitus? dicas quod non, ut probatur in leg. qui fundum, D. quemad. servit. amitt. cum his quae ibi not. per Bart. & Dd. & pro hoc facit quod not. Bald. in l. male agitur. in fin. Cod. de praescri. 30. annor. ubi dicit regulariter per text. in dist. l. qui fundum. quod Papa Romanus non perdit possessionem Papatus: quia Papa Ultramontanus siue iustus siue iniustus nomine ecclesiae possidet: & sic Romana ecclesia nihil perdit, quia per simplex factum retinetur seruitus, dist. l. qui fund. quod not.

Item * quid si commune emit pascua, & unus de communi vendidit unum fundum suum proprium cum omni iure sibi spectante, an pro hoc videatur amisisse seruitutem, vel saltem ipsum ius pascendi? Et videtur quod sic ipse videatur tacite alienasse etiam illud ius pascendi: per l. testatrix. §. 1. ff. si serv. vend. dicas contrarium, quia in venditione simplici, vel alienatione qualibet, vel instrumento, semper intelligitur exceptum ius communis: ut eleganter vult Bart. in l. reser. §. sciendum, circa fin. ff. de mu. & ho. quod not. ad q. de qua alias fui interrogatus, an si commune emit decimam omnium fundorum suorum, & unus de communi vendidit praedia sua, nunquid videatur vendidisse ius decimae cum fundis venditis, & dixi quod non, ex quo decima per commune fuerat empta, & communi acquisita, & adde quae dixi supra in §. q. pr.

Octavo quaeritur, * qua actione agitur pro ista seruitute iuris pascendi? & dic quod illi, cui haec seruitus iuris pascendi debetur, competit actio confessoria, leg. 1. §. 1. ff. si serv. vend. de qua

qua habetur ibi plene per Flor. Bart. & Doct. in l. si prius, D. de non. oper. nunc. & gloss. & Dd. in §. aqua, Instit. de att. & ista actio est directa quando competit pro seruitute constituta, sed si competit pro seruitute præscripta, tunc esset utilis confessoria, in l. 2. §. fin. ff. de aqua plu. arcend. coniuncta aucten. nisi tricennale, cum ibi not. per gloss. & Dd. Cod. de bon. mat. & hoc quando debetur à prædio alteri prædio, secus si ille qui habet ius pascendi, non haberet prædium: quia tunc non esset seruitus realis, sed seruitus vel ius personale, l. ut pomum, D. de seruit. rust. præd. & dixi in 1. quæst. princ. in fin. & hoc casu si illud ius deberetur ex conventionione, deberetur ex eo contractu: & si deberetur ex præscriptione cum titulo similiter competere actio saltem utilis: per not. in d. l. 1. in fin. & d. aucten. nisi tricennale, & Bald. in l. 1. Co. dice de usufruct. & si ex forma statuti præscripsit, posset agi conditione ex illo statuto, per l. 1. cum ibi not. D. de cond. ex leg.

37 Sed si quæritur quæ actio competat illi, in cuius fundo pascatur contra debitam seruitutem? dic quod datur actio in factum, puta quia vnus possit pasculare in parte fundi certa, cum centum tantum pecoribus, & alius in alia parte fundi, cum aliis centum vel ducentis pecoribus, valeret diuisio, & remoueret seruitutem in partibus, & pro pecoribus constitutam, d. l. ad certam l. cum aliis ibi alleg. Aut quæris de tempore, quo debeat pasculari: & hoc etiam diuidi potest, quia tale tempus diuisionem recipit, ut probatur in l. Lucio, cum l. seq. D. de aqua quot. & astin. & l. via. §. 1. D. de seru. facit l. si sic constituta, D. quemadmodum seru. amitt. & hoc vult

in effectu Bart. in d. l. stipulationes non diuiduntur in fin. qui subdit, quod licet fieri possit talis diuisio respectu commoditatis temporis, & sic modificari, & modus ei adijci, l. 4. D. de seruitut. tamen ipsa seruitus iudicatur indiuidua: quia eius usus est indiuiduus, l. via D. de seruit. & dic usum non inferri: ut dicit ibi Bart. sed usus seruitutis resultat ex patientia domini promittentis seruitutem, & facto utentis, l. quoties, la secunda D. de seru. & l. 3. §. dare, de usufruct. & quia secundum indigentiam fundi dominantis conceditur, l. ergo, in fin. de seru. rusticor. præd. & dixi in princ. huius q. Secundo casu principali, quando vnus vult diuidere, alter non: & in primis dicas, quod respectu seruitutis diuidendæ non cadit ista dubitatio: quia nullo modo potest diuidi, ut dixi.

Sed quæritur, *an vnus possit alium 38 cogere ad diuisionem vel fundi, vel pecorum, vel temporis pasculandi. Et in hoc subdistingue, aut ista quæstio est inter dominos prædij seruientis aut inter dominos prædij dominantis simul. Si est quæstio inter dominos prædij seruientis, quia vnus vult diuidere fundum pro parte sibi spectante, alter non vult: & tunc aut ille qui prouocat ad diuisionem, est maior, aut minor. Si est maior, potest alium prouocare etiam minorem ad diuisionem, l. 2. Codice de fundo dot. & l. inter omnes, Codice de præd. minor. & gloss. in l. iubemus nulli in princip. Co. dice de sacrosanct. Eccles. Et est ratio, quia nemo cogitur stare in communione: quoniam communio solet parere discordias, l. cum pater, Paragrapho dulcissimis, D. de legat. 2. imo si esset factum pactum, ut nunquam possit fieri diuisio, non valet, l. & in hoc iudicio, Paragrapho si conueniat, D. famul.

famil. ercisc. Si est minor qui prouocat ad diuisionem: & tunc regulariter non potest petere fieri diuisionem rei immobilis, *l. si pupillorum, in princip. D. de rebus eor. & d. l. in omnes*, nisi velit diuidere gratia fructuum: *ut not. gloss. & Doctores in d. l. in omnes, in princip. in verb. diuidere*, vel quando sibi expediret, *ut dicit ibi gloss.* puta quia haberet socium rixosum, ut statim dicam. Si est questio inter dominos prædij dominantis, idem quo ad diuisionem ipsius prædij dominantis communis inter eos, *l. via constitui, D. de seru. rustic. præd.* & etiam quo ad diuisionem prædij seruientis respectu iuris pasculandi, videlicet ut vnus in certa parte fundi, alius in alia: vel vnus cum tot pecoribus, vel certo tempore: alius cum aliis pecoribus, cum certo tempore, *l. nam satis §. sed si is totus, cum §. seq. ff. quemadmodum seru. amit.* & per ea quæ dicta sunt: dum tamen hoc fiat sine damno & interesse alterius, argument. *l. si seruientes, §. publico loco, D. de seru. & l. 2. §. merito, §. si quis à princip. D. ne quid in loco publ. & l. 2. §. fin. & l. per quem locum, D. de seru. rusticor. præd. & l. Lucio, D. de aqua, quot. & æstin. & l. si quid, & l. præses, & l. si manifeste, Cod. de seru. & aqua, & per notat. in l. Gellus, §. & quid si tantum, D. de lib. & posthum.* Et aduerte, quando solum questio est inter dominos prædij dominantis: quia vnus vult diuidere fundum seruientis, vel numerum pecorum, vel tempus pasculandi, & alter non vult: & tunc dicendum est, *ut dixi in princip.* Aut est maior qui prouocat ad diuisionem, & alter patitur damnum, si fieret diuisio: quia melius pascularentur in toto fundo simul, quam de per se in aliqua parte: & tunc non posset cogi ad diuisio-

nem, ex quo dicta seruitus est simpliciter constituta, *l. si seruitus in princip. D. de seru. urb. præd. & l. certo generi, §. si totus ager. D. de seru. rust. præd. & l. via constitui, §. quæcunque eodem rit.* nisi aliqua iusta causa diuisionis subesset, ut statim dicam de minore prouocante ad diuisionem. Aut alter damnum non pateretur: & tunc regulariter posset fieri diuisio. ^d

Quia* nemo cogitur stare in communione, ut dictum est, *arg. l. Imperatores, ff. de seru. urbanor. prædio. & vide Albert. in l. testatrix, §. 1. D. si seruiri vend.* Aut est minor qui prouocat, & regulariter non potest, *l. inter omnes, Cod. de præminor. l. si pupillorum, in princip. D. de rebus eor.* Et idem si esset Ecclesia vel alius, qui prohibitus esset alienare, *d. l. in omnes, Cod. de sacrosanct. Eccles.* Sed hoc fallit, quando subesset aliqua iusta causa, ut quando pecora alterius essent morbosa: quia tunc deberet fieri diuisio, vel morbosa repelli, *per l. Iulianus, in princip. D. de act. empt. & dixi supra in hac 6. quest. princ. circa princ.* Secundo causa est, quando alter socius esset nimis rixosus, vel odiosus, aut molestus, *l. si conuenerit, in fine, & ibi hoc notat Bartol. Bald. & Dd. ff. pro socio, & idem notat glossa & Dd. in l. 2. §. nec cogitur, D. solut. matrimon. & Bart. in l. inter pupillos, D. de author. Bart. & Flor. in l. cum satis, Codice de agric. & censibus lib. 10. & Angel. in l. 2. Codice de fund. dotal. & Flor. in l. prima, Paragr. si plures, D. de his qui deiecit vel effudit.* Si vero est questio inter dominos prædij seruientis simul: & tunc si ista questio est, quia domini prædij dominantis volunt inter se diuidere fundum seruientem, vel numerum pecudu, vel tempus pasculandi: domini prædij seruientis nolunt, ut fiat aliqua diuisio, sed

sed quod omnes simul pascuntur, sicut soliti sunt pasculare: vel contra domini prædij seruientis volunt. Et videtur quod diuidere possint, quia nemo, ut dixi, cogitur stare in communione. In contrarium videtur, quod nihil debet innouari contra morem veterem & antiquum, l. si manifeste, Codice de seru. & aqua. & l. contra consuetam formam, l. si præses, eodem titulo & l. an in totum, Codice de adif. priuat. Tu dic, si sunt maiores, regulariter possunt diuidere, argument. l. Imperatores, D. de seruitutibus rusticorum prædiorum, & hoc videtur tenere Alber. de Ros. in d. l. testatrix, Paragraphe 1. Digestis de seru. vend. quod tamen intellige, nisi domini prædij seruientis paterentur aliquod damnum ex tali diuisione, vel domini prædij dominantis: quia tunc possunt impedire diuisionem, sed si sunt minores, non possunt prouocare ad diuisionem regulariter. Fallit, quando subesset aliqua iusta causa per ea quæ dicta sunt.

40 Alia est quæstio, *quæ conuenienter subiicitur an dominus prædij seruientis possit loca, in quibus debet alteri seruitutem, & in quibus debet ius pascendi, puta pascua & ligna reducere ad culturam, inuito domino prædij dominantis, cui debetur seruitus iuris pascendi: & contra an ille cui debetur hæc seruitus, possit inuito domino fundi reducere pascua, ita ut efficiantur meliora? Et videtur circa primum, dominum prædij seruientis non posse reducere pascua ad culturam inuito illo cui seruitus iuris pascendi debetur: quia est contra formam & consuetudinem seruitutis iuris pascendi impositæ, argum. l. præses, & l. si manifeste, C. de seru. & aqua. l. 2. in fin. ff. ad leg. Aq. Item pro hoc l. sed si quid §. sed me ser-

uitus, cum l. seq. D. de usufruct. ubi habetur, proprietarium, non usufructuario fundo seruitutem imponere, ex quo deterior fiat conditio usufructuarij: & idem probatur, in l. locum, §. 1. ead. tit. & l. si usufruct. vers. quod si. D. de aqua pluui. arcend. l. si eo loco in princip. D. si seru. vend. In contrarium videtur, ex quo fundum meliorem facit, per tex. d. & si forte, §. fina. D. si seru. vend. & l. si arborem, §. per contrarium, D. de seruit. urb. præd. Ego in hac quæst. ita distinguem: Aut dominus prædij seruientis vult reducere vsum pasculandi, puta faciendo fossata, ne aquis inundaretur, maxime tempore pluuiali, vel lapides excipiendo, & potest etiam inuito illo cui seruitus debetur, per iura ultimo loco allegat. Aut vult reducere pascua ad culturam, & mutare formam fundi: puta dum esset ager sterilis, & incultus, vult reducere ad prata quæ secari possint: & tunc si vult, quod in illis pratis possit ius, cui debetur ius pascendi, pasculari facere pecora eodem modo, & per ea tempora quibus solitus erat pasculari, & in hoc non patitur aliquod damnum: imo utilitatem recipiat, ex quo meliora pascua efficiuntur: & idem eadem ratione, secus si damnum pateretur, puta qui erant pecudes suæ nobiles, sicut sunt Veronenses, & marcescerent in pratis pinguibus, tunc non posset ad prata reducere, quia diceretur mutari forma seruitutis in damnum illius cui seruitus debetur: quod non est concedendum, per iura primo loco allegata. Aut vult reducere ad culturam, & ibi seminare blada, & vites plantare: ex quibus non posset ille, cui seruitus debetur commoda percipere: imo per ea impediretur suum ius pascendi, quia dominus prædij seruientis nolle, ut tempore culturae in illis pecora pascerentur: & tunc clarum

clarum, quod non posset fieri talis reductio ad culturam in præiudicium servitutis debitæ, per l. si via, & l. præses, Cod. de serv. & aqua, & l. 2. in fin. D. ad l. Aquil. cum siml. supra alleg. nisi servitus iuris pascendi deberetur tantum eo tempore, quo fruges collectæ sunt, & pascua remanerent meliora, vel saltem non deteriora: quia hoc casu videtur, quod licitum fuerit domino prædij servientis in suo facere, quicquid vult, dummodo non noceat alteri, cui servitus debetur, argument. l. 1. §. de eo opere. & §. item ait aquam, D. de aqua plu. arcend. coniuncta, l. in remandata, C. mand. & conclusio brevis est in hac quæstione. Aut dominus prædij servientis reducendo fundum suum ad culturam, vel ipsum meliorando nocet servituti iuris pascendi impositæ, & non potest: aut non nocet, vel prodest, & potest, per prædicta.

40 Sed * quid e contra, an ille cui debetur servitus ista, possit invito domino fundi servientis ista pascua reducere, ut efficiantur meliora? Et videtur quod sic, ad similitudinem usufructuarij, qui potest causam proprietatis meliorem facere non deteriolem, l. acquisitum, §. fructuarius, in princ. D. de usu fruct. In contrarium videtur, quod etiam nullo modo possit, etiam meliorando, per l. hætenus, §. fin. in fin. de usu fruct. Sed tamen circa hoc breviter concludere: aut ille, cui debetur servitus vult mutare formam vel statum rei vel fundi, in quo sibi debetur servitus, puta aliquid novi addendo vel detrahendo, & non potest: per d. l. fin. cum l. sequen. & ibi glossa tenet & §. fructuarius, & ibi glossa & Flor & §. item si domus, & l. fin. ff. de usu & habit. aut non vult mutare statum rei vel formam, & tunc si non nocet domino fundi, teneo quod pos-

sit, per prædicta iura, & maxime, per d. §. fructuarius, cum glossa.

Sed circa * prædicta oritur dubitatio, quid si dominus prædij servientis reduxit pascua ad culturam: puta ad segetes, vites, propter quod impediuntur pascua ei cui servitus iuris pascendi debetur, an possit cogi ad reducendum prædia ad pascua, sicut erant tempore servitutis impositæ, an vero debeat agi ad interesse tantum? Et videtur prima facie eam cogi posse ad reducendum in pristinum statum loca, in quibus ius pascendi debetur: argument. l. 2. in fin. ff. ad leg. Aquilian. ubi dicitur quod si aquatio derivata est in damnum eius, cui servitus aquæ debetur, potest peti, ut in priorem statum reducat, facit l. præses, & l. si manifeste, C. de servit. pro hoc facit l. 1. in princip. D. quod vi aut clam. & l. si colonus, & l. si tertius, §. officium, & per totam legem, D. de aqua plu. arcend. In contrarium videtur, ut solum agi possit ad interesse, argument. l. loci corpus, §. in confessionaria, D. si servitus vend. & quia sicut in obligatione faciendi succedit obligatio ad interesse, & non potest regulariter quis præcise cogi ad factum, l. stipulationes non dividuntur, & ibi per Barthol. D. de verbor. oblig. ita in obligationibus non faciendi.

Quia * obligatio non faciendi dicitur obligatio faciendi: probatur in l. 2. §. item si in facto, eodem titulo. & ideo videtur quod dominus fundi servientis non tenebitur reducere pascua ad culturam, ut dictum est supra, nec mutare formam servitutis constitutæ: tamen quia contrarium facit, succedere debet obligatio ad interesse, ergo in ista quæstione de qua consultus extitit altius repetendo ita distinguere tres casus, aliquando dominus prædij servientis, vel alius vult reducere fundum

fundum seruientem ad culturam, fecit aliquas præparationes tantum, aliquando incipit etiam reducere, & reduxit, aliquando etiam reduxit in totum ad culturam magnam partem, ita ut impediatur ius pascendi. Primo casu, quando vult reducere fundum, nondum tamen verè reduxit: sed fecit tantum præparamenta, propter quæ forte turbat illum, cui seruitus iuris pascendi debeat: puta purgando loca, designando fossam, vel loca vinearum, vel alia similia faciendo, quo casu potest dici, quod vult incipere, vel quod incepit, per text. l. 1. §. capisse ff. de pollic. & per gloss. not. in l. de pupillo. §. nunciationem. in versic. inchoent. & l. prætor. §. si quis paratus. in vers. satisdare. ff. de noui oper. nunc. & ibi per Doct. & tunc potest succuri ei, cui seruitus iuris pascendi in illo fundo debetur, nou. oper. nunc. vi d. l. de pupillo. §. sextus. versicul. impositum, & hoc, quando ab alio, quam à domino à quo esset seruitus ista debita prædio urbano, iuxta ea quæ dixi supra in 3. quæst. principal. Secus si deberetur pro prædio rustico: ut eod. tit. cum gloss. & ibi per Dd. in l. qui viam. eod. titu. potest tamen contra dominum sibi subueniri per actionem confessoriam, per quam dominus prædij seruientis tenetur ad patientiam. argum. l. vi frui. §. final. si usufruct. per. factu l. quoties. la 2. D. de seruit. & l. harum, & legi. D. si seru. vend. & hoc etiam vult Bart. in leg. 1. §. 2. D. de nou. oper. nunc. Et per hanc confessoriam potest etiam agere ad interesse, & ad fructus, l. loci corpus, §. in confessoria. D. si seru. vend. Secundo casu quando incepit reducere, quod tamen non est perfectè, quod quando sit, dicit Bart. in leg. 1. §. 1. in fine. D. de nou. oper. nunc. aut opus, de quo

quæritur, est formiter, ut domus, theatrum, & similia: & tunc non dicitur perfectum, sed futurum, nisi habeat consummationem in formam, aut est opus simpliciter, & informiter, & tunc quicquid est factum, potest dici opus imperfectum, ut d. §. eod. titu. & idem & clarius vult Bart. in l. is qui reip. in fin. D. ex quib. cau. mat. Et ego dixi plenius in l. §. opere. & l. adificia. §. perfecisse. D. de verb. sign. & tunc similiter habent locum omnia remedia, de quibus supra dixi, & plus dico, quod poterit ille, cui seruitus debetur agere contra reducentem ad culturam, ad destruendum opus, seu partem operis factam, si factum est, nunciatione noui oper. prius facta: per l. 1. in princ. & §. 1. cum ibi not. ff. de nou. oper. nunc. in casu quo locum habeat nunciatio nou. ope. secundum ea quæ dixi supra in primo casu. Si autem non est factum, sprete nunciatione, quia nulla facta fuit: dicitur dicam statim in casu seq. Tercio casu, quando iam dominus prædij seruientis reduxit in totum ad culturam magnam partem, ita ut impediatur ius pascendi: tunc poterit agi per illum cui debetur seruitus, ut cultura redueatur ad pascua, an vero tantum ad intercellere ista quæstio formatur per gloss. & Dd. in leg. 2. C. ad leg. Aquil. quæ est valde dubitabilis, in qua ista distinguere, comprehendendo omnes casus qui verisimiliter possent contingere: videlicet, quod aut est facta nunciatio noui oper. legitime antequam opus illud fieret: & tunc si est factum sprete nunciatione, & est seruitus urbana, totum potest peti ut destruat. Secus si est rustica, ut l. 1. in princ. cum l. 2. & l. qui viam, cum ibi not. ff. de noui operis nunciatione. Aut non est facta aliqua denunciatio noui operis,

D D d vel

vel de iure fieri potuit: tunc aut ille cui seruitus iuris pascendi debetur sciuit opus fieri, & consensit expresse, aut non consensit expresse: sed eo sciente, & patiente factum opus est: aut eo sciente, & contradicente, aut ignorante.

- 44 Si illi * cui debetur seruitus, sciuit, & consensit expresse opus fieri: & tunc non potest agere ad demolitionem operis, quia remittentibus actiones suas, non est dandus regressus, *l. queritur. §. si venditor. ff. de edil. edict.* & regula quod semel placuit, de regulis iuris in 6. nec poterit etiam agere ad emendationem damni vel interesse. *argum. l. Sabinus. versic. sin autem. ff. communi diuid.* Si vero eo sciente & patiente, & non expresse consentiente opus factum est: & tunc aut non fuit deceptus per aliquem errorem, vel imperitiam: & nullo modo poterit agere ad demolitionem, ut patiat aduersarius opus demoliri, ut ad pascua fundus reducat: *ut est casus in l. Labeo ait. cum l. sequent. & ibi gloss. Barro. & Dd. ff. de aqua plu. arcend. & probatur in d. l. Sabinus. versic. sed & si communi. diuid. & in l. qui bona. §. si quis iuxta. ff. de dam. infect.* & hoc tenet Barthol. in *l. qua dotis. circa finem. ff. solut. matrimon.* poterit tamen agere ad interesse, & emendationem damni, *ut probatur in d. l. Sabinus, & d. §. qui iuxta, & per gloss. & Dd. in d. l. Labeo.* Si vero opus est factum eo sciente & contradicente, in hoc est maior difficultas, an possit cogi dominus prædij seruietis ad reducendum fundum in pristinum statum, & sic ad demolitionem sed dic considerandum esse actionem, quam vult intentare. Aut enim ille cui seruitus debetur, si non consensit, vult ut interdicto

quod vi aut clam, & potest, *ut l. 1. & 2. in ver. impetrabis C. ad leg. aquil.* & quando competat, collige ex his quæ not. Barthol. in *l. 1. in ultim. col. D. de no. oper. nunc.* & Ros. in *interdicto quod vi aut clam.* Aut vult agere in actione leg. Aquil. & videtur quod possit, *per l. 2. in fin. C. ad l. Aquil.* In contrarium videtur, quod actio *l. Aquil.* datur solum ad emendationem damni. Et ita tenet ibi gloss. 2. & probatur in *l. eod. tit. & Instit. ad l. Aquil. in princip. cum simil.* Cyn autem in *d. l. 2.* distinguit. Aut est opus quod non est reducibile ad pristinum statum: & tunc agi potest *l. Aquil.* solum ad damnum seu interesse, *ut d. l. 1. & 2. primo respons. C. ad leg. Aquil.* Aut est opus reducibile ad pristinum statum, ut est aqueductus à casu suo semotus: & tunc potest agi actione *l. Aquil.* ut in pristinum statum reducat, & ita loquitur *d. l. 2. in fin.* quæ ita debet intelligi ut conveniat titulo, sub quo ponitur *l. Imperatores. ff. de in diem addit. & §. quibus in prima constitutione. C.* & ita actio erit utilis, & non directa pro hoc *l. si servus servum. §. aqueductus. ff. ad leg. Aquil.* ita tenet, & sequitur Bald. Ang. & Salic. in *d. l. 2.* Sed Paul. de Castr. ibi aliter intellexit dictum text. Dicit enim quod non potest agi principaliter actione leg. Aquil. ad destruendum opus factum, & ad reducendum in pristinum statum: sed debet agi, & in libello principaliter peti, ut condemnentur ad emendationem damni, & hoc venit iure actionis *l. Aquil.* & ad hoc est aduersarius obligatus, *ut l. 1. & 2. in princip. C. ad leg. Aquil.* Sed si diceret se velle in pristinum statum reducere & non condemnari ad restitutionem totius damni, debet audiri, & sic debet intelligi secundum eum in *d. l. fin.* &

& sic cum reus habeat facultatem hoc faciendi vel reducendi rem in pristinum statum, istud est potius in solutione, quam in obligatione, sicuti est in actione noxali.

45 Vbi * emendatio damni est in obligatione, & datio damni pro noxa est in solutione, *ut leg. miles §. decem ff. de re iudic.* & isto modo dicit cessare ambages, de quibus per gloss. & Cyn. in d. l. 2. C. ad l. Aquil. qui mirantur quomodo actio leg. Aquil. detur, ut res in pristinum statum reducat, & dicit, quod cum ista facultas reducendi in pristinum statum detur reo ex dispositione legis, videtur durare ista facultas quousque conveniatur iudicari, si fuerit condemnatus ad emendationem damni, l. item veniunt. §. idem ait. ff. de petit. bare. sed quando venit ex forma contractus, non durat dicta facultas, nisi usque ad litem contestatam, l. si quis stipulatus. ff. de solut. Sed contra prædictum intellectum Paul. facit d. l. 2. in princ. quæ dicit, principaliter potest peti, ibi, ut in pristinum statum reducat, eius iudicis cura impetrabis, sed Paul. ibi respondet per idem quod in simili dicitur, l. si pacto quo penam. versic. ex stipulat. agens. C. de pact. Nam verum est, quod impetrabis per indirectum: nam si vellet euitare condemnationem damni dati potest restituere in pristinum statum rem, & adire iudicis officium, ibi, non tamen quod si facta restitutione adhuc agens remaneret in damno, in illo possit etiam reus condemnari, *ut in simili habetur in l. si cum dies. in fine. ff. de arbit. & hoc ultimum tenet etiam Salic. in dist. leg. 2. & ista est opinio Paul. quod non possit agi l. Aquil. principaliter ad reducendum rem in pristinum statum, etiam quando opus esset reducibile*

Aliquando competit actio de pastu pecoris, aliquando l. Aquilia: & aliquando actio in factum, & est casus in l. qui servandorum, §. final. D. de præscrip. ver. & aliquando competit actio ad exhibendum. l. Iulianus, §. glans ex arbore. D. ad exhiben. de quibus vide per Rosted. in titu. de act. quæ vocatur nomine speciali de pastu pecoris, ubi ponit libellum petitionis & quæst. circa prædicta, & Specul. in tit. de offic. ordi. iud. §. 1. vers. 4. circa imminuentem, & in tit. de causis possess. & proprie. vers. 4. sum. in fundo. & in tit. de inin.

46 Nono * principaliter an & quando liceat pasculari in agro alieno? Et dic, aut est servitus imposita iuris pascendi conventionione, & potest secundum servitatem constitutam, l. 1. §. in prædiis, D. de servit. rust. præd. & Instit. de servit. §. tutor rusticorum. aut non est imposita servitus: & tunc aut est statutum, quod certo tempore quis possit in alieno pasculari, & idem arg. l. venditor. §. si constat. D. communia prædiorum. & l. de quibus. de legib. coniuncta. l. omnes populi. de instit. & iur. Aut non est servitus imposita, nec est lex, vel consuetudo: & tunc aut loquimur in militibus Imperatoris, qui veniunt ad aliquas partes: & tunc dicendum est, quod tempore illo non debent animalia sua dimittere, ut pascantur in pratis publicis: & si magister militis non curavit id observari in decem libras auri puniuntur: quæ pœna imponeretur etiam destruentibus prata privatorum, in l. 1. C. de pas. publ. lib. 11. & ibi hoc not. Bart. & idem est dicendum in aliis militibus eadem ratione, licet male observetur, dicit tamen Bart. in d. l. 1. per illum text. quod provinciales debent providere, in quo loco animalia

D D d 2 militis

militis sine damno prouincialium pascantur : & ideo hoc dicit esse utile pro militibus imperatoris descendentibus ad partes Tusciae: ut possint petere à Tuscis sibi assignari prata, quibus possint eorum equos pascere: & intellige sine iniuria subditorum, secundum And. de Barulo. in l. 2. eod. tit. & ideo non debent prata prouincialium molestari à militibus principis, ut l. si. eod. tit. & dicit Bart. illam l. facere contra stipendiarios Perusij, ut non possint stare cum suis equis in pratis publ. vel priuatis: bene tamen possent ipsi & alij pasculari iuxta viam, ut c. 1. §. fin. in tit. de pace, in v. sib. feud. quod declara, ut dixi supra eod. in §. q. princ. ver. quinto acquiritur. Aut loquimur in aliis priuatis, & regulariter quis non potest pasculari cum animalibus suis in agro alieno, l. Quintus, D. ad l. Aquil. facit l. diuus, cum ibi not. D. de seru. rustic. pred. nisi iuxta viam sine damno, ut dictum est, & de hoc, an & quando sit licitum pasculari in fundo alieno, habetur in d. l. Quintus, & per Alber. in l. fin. ff. ad l. Aquil.

47 Decimo & ultimo * posset dubitari de pascuis * publicis & priuatis, in quibus non sit seruitus imposita, de quib. vide toto tit. C. de pasc. publ. lib. 10. & qua not. in c. 1. §. si. in tit. de pace, & qua dixi in preced. q. supra in 2. & 3. princ. & de illo qui dimisit equum in pascuis sine custode, quem lupus comedit, an teneatur domino, vide gloss. Bart. & Dd. in l. si. negor. D. de negor. gest. & Spec. in tit. de loc. §. postquam versic. quid si loc. & per Ang. & Doct. in d. l. negor. & Cyn. Bald. & Dd. in l. cum prec. C. de libe. caus. & per Albert. in l. pign. C. de pigno. act. & ego dixi in l. quis sit fugitiuus, §. apud Labecnem, D. de adil. edict.

Item * an animal dimissum in pascuis possideatur per illum qui cum ibi dimisit, vide text. cum glo. in verb. oberrauerit, in l. 3. §. Nerna filius, D. de acquir. poss. & ibi Doct. Item si aliquis accepit equum in pascuis: quia dicit se dominum illius equi, an incidat in poenam, l. si quis in tantam, C. unde vi? vide ibi gloss. magnam, vers. quinto quid si equum, & Angel. & Dd. ibi, & Barr. & D. in d. §. Nerna filias.

Item * si pastor conduxit animalia ad pascendum per insidiosa loca, & ea amiserit, tenetur, quia praecessit culpa casum, l. qui petitorio, §. qui rem, D. de rei vendic. & ibi hoc not. Angel. qui dicit hoc esse intelligendum, quando duxerit scienter vel saltem scire debuerit, l. quod te. ff. si cert. petita. & de hoc an & quando pastor teneatur de mala custodia, & qualiter, vide text. gloss. & Dd. in si quis domum, alias l. In-lianus, §. Imperator, cum §. sequenti. D. loca & quod not. Bartol. in l. si quis ex argenteis, & praeor. D. de eden. & l. si creditor. & l. qua fortuitis, C. de pignor. actio. Item si est conuentum inter dominum & pastorem de diuidendis foetibus, qua actione sit agendum, vide l. si paciscenda, C. de pact. cum ibi not.

Item * si quis in possessione alicuius pascui, & eo tantum utatur certo tempore anni, an per hoc retineat suam possessionem? dicas quod sic, l. 3. §. saltus, D. de acquir. possess. Plura possent de pascuis & pastoribus dici, sed breuitatis causa ista sufficiant: quia non est proprie materia seruitutis, &c.

ADDITIO.

a Numerus. Numerus maior facit praesumi maiorem veritatem, in Specul.

cul. de teste. §. *vers. quid si omnes*, & gloss. 4. *quast. 3. si testes. §. in testib.* ubi etiam ponit quando præferatur numerus dignitati testium. Et numerus maior facit præsumi maiorem ze- lum, in *Specul. de elect. §. 1. ver. publica- tione.*

^b *Viciniam.* Vicinus non potest reti- nere meretricem in domo, inuitis vi- cinis. *Vide Guil. de Can. in l. 2. C. de sum. Trinir.*

^c *Animal.* Animal in damno reper- tum, & retentum, vel pro pignore cap- tum si pereat, debet per officialem emendari, l. *quemadmodum §. magistrat- us. D. ad legem Aquiliam.*

^d *Diuisio.* Diuisionem iudex facit, si parres discordant. *Vide Paul. de Cast. consil. 92.* Diuisionis libellus quomodo formetur, vide *Bar. & Bald. in l. ad officium C. communi diuid. & in l. 1. eod. titu.*

^e *Pascuis.* Pascuorum consuetudo inspici debet. *Bald. in titu. de pac. Constan. §. mos Romanorum. in 3. co- lum. ver. & not. hoc expressum & not. in l. 1. §. denique. & l. 2. D. de aqua plu- u. arcend.*

^f *Pastor.* Pastor tenetur de custodia in *Specu. de alt. feud. pc. §. 3. vers. item not. quod si in fin.*

an talis seruitus constitui possit.

3 *Seruitutes calcis coquenda, & arena fodienda, an sint nominata vel in- nominata.*

4 *Ius creta vel lapidis eximendi si quis habeat, an istud seruitus di- catur.*

5 *Loca in quibus debetur seruitus, vel ius calcis coquenda, arena fodienda, vel creta, aut lapidis eximendi, quomodo nominentur.*

Ista * duæ seruitutes sunt rusticæ, *ut probatur in l. 1. §. in rusticis. & l. ergo. D. de seru. rust. præd. & l. sti- tue. de seru. §. inter rusticorum* quo- niam calx & arena sunt de necessariis ad domunculam in agro illius, cui seruitus debetur, faciendam propter fructus recipiendos, ita dicit gloss. d. §. *inter rusticorum, in vers. calcis co- quenda.* vel etiam quando deberentur pro alio fundo rustico, puta si conce- deretur mihi ius in prædior tuo, ut in eo mihi liceat calcem coquere, vel arenam fodere, ut ex his fiant vasa vel instrumenta: vel granaria, vel ædificia in meo prædio, quibus fructus præ- dii mei reponantur & exportentur, vel quid simile fiat, quod ad culturam, vel fructum agri percipiendum neces- sarium sit, l. *veluti. ff. de seru. rust. præd. & not. per Azo. in summa C. de seru. §. pecoris. ver. & sic concedi potest.* Se- cus si deberetur seruitus pro domo & non pro fundo: quia diceretur ser- uitus urbana, quoniam seruitus deno- minatur à prædio dominante, *ut est text. cum gloss. in vers. aream l. 1. ff. de seru. urb. præd.* Et quando dica- tur fundus rusticus & urbanus: vel seruitus urbana aut rustica, *vide qua dixi 1. lib in 3. & 4. diuisione seruitutis.* Sed si ius calcis coquenda d. betur vel arenæ fodienda, non ad utilitatem

DDd 3 fundi

CAPVT X.

De Seruitutibus calcis coquenda, & arenæ fodienda.

1 *Seruitutes calcis coquenda & arena fodienda, an rustica esse dicantur.*

2 *Ius calcis coquenda vel arenæ fodienda ultra quam opus fuerit, pro fundo dominanti, si promittatur,*

fundi urbani vel rustici, non esset seruitus realis, sed ius personale, *ut nor. gloss. in d.l. veluti, in vers. quod ergo & probatur, in l. Mela. §. fina. & ibi per gloss. Bart. & Dd. de alim. & cib. leg. & nor. in l. domum, D. de seru. rusticor. prad.*

² Sed * hic secundo loco dubitari potest, quod si promittatur ius calcis coquendæ vel arenæ fodiendæ, ultra quam sit opus pro fundo dominante, an talis seruitus possit constitui? Et dico quod non, *l. ergo, in fin. cum l. sequ. eod. tit.* Et est ratio: quia seruitutes reales sunt secundum indigentiam prædij dominantis, *ut d.l. ergo, §. fin. & ita nor. Bartol. in l. eadem, in §. Caro. in 6. ff. de verb. oblig. & l. stipulationes, non diuiduntur, in 4. quæst. eod. tit. & supra in d. 4. diuisione seruitutis, vers. circa istas seruitutes, ibi, item quarta est natura seruitutis.*

³ Tercio * dubitatur nunquid istæ duæ seruitutes sint nominatæ vel innominatæ. Et gloss. in l. 1. §. in rusticis, in vers. hac sunt, in princ. ff. de seru. rustic. prad. dicit quod sunt innominatæ. Ego tenui supra in lib. 1. in 2. diuisione seruitutis, quod sunt nominatæ, dic ut ibi dixi, & supra de seruitute aquæ ducendæ, in 3. q. princ.

⁴ Quarto quæro, * quid si aliquis habet ius cretæ vel lapidis eximendi, an ista sit seruitus? dic si debetur ad utilitatem prædij rustici erit rustica seruitus: si urbani, erit urbana. Sed si non debetur ad utilitatem fundi, sed ob aliam causam, puta, ut vasa figuli venalia facere possit, tunc non erit seruitus realis rustica vel urbana, sed quædam commoditas ^a ad similitudinem vusfructus, *ut est tex. cum gloss. & Dd. in d.l. ergo, §. fin. & l. veluti, ff. de seru. rustic. prad. & probatur per ea quæ dixi supra in princip. & ideo dixi, ad*

similitudinem vusfructus. quia non vusfructus est, cum vusfructuarius habeat omnes fructus simul, *ut Instit. de vusu & hab. in princ.* quod non est hoc casus, in quo non habet nisi ius eximendi cretam vel lapidem, sed si haberet ius percipiendi omnes fructus, tunc esset seruitus vusfructus. *l. arboribus, in fin. princ. ff. de vusfructu. & ita nor. in d.l. veluti, vers. sed si ut vasa per gloss. & Doct.*

Quinto * & ultimo quæro quomodo vocentur huiusmodi loca, in quibus debetur seruitus, vel ius calcis coquendæ, arenæ, fodiendæ, vel cretæ aut lapidis eximendi dic nominantur certi fodinæ, lapidina, *l. diuortio, §. si vir in fundo, ff. solut. matr. & arenariæ, in quibus arena foditur, l. sed hi, in princip. & ibi gloss. Digestus de publicanus.*

ADDITIO.

^a Commoditas, dicitur respectu vusfructus non respectu fructus, *l. cum in rem, & ibi Bart. de rei vendi.*

CAPVT XI.

De seruitute altius tollendi.

- ¹ Seruitus altius tollendi triplex esse dignoscitur.
- ² Seruitus altius tollendi quare alia est rustica, & alia urbana.
- ³ Seruitute altius tollendi exemplum quomodo ponatur.
- ⁴ Seruitute altius tollendi exemplum quomodo procedat, cum quis regulariter possit tollere domum suam usque ad calum, etiam si seruitus imposita non esset.
- ⁵ Cultura sanore non potest vnus ven-

tum

tum impedire, ne ad alterius prædium transeat.

TRiplex * est seruitus altius tollendi & officiendi luminibus vicini. Alia est seruitus altius non tollendi : & istæ duæ sunt urbanæ, de quibus in l. 1. D. de seru. rust. præd. & dixi in 1. lib. in duobus tit. Tertia est seruitus altius tollendi, quæ est rustica, l. 2. in princip. D. de seru. rust. præd. & ibi per gloss. & Dd. & de ista loquitur rubr. nostra.

² Pro cuius declaratione primo quæro, quare ista est rustica, & aliæ sunt urbanæ ? dic, quia seruitus denominatur à prædio dominante, ut glossa in l. 1. versiculo aream, de seru. urbanorum prædiorum & dixi titulo præcedenti, & ideo quando seruitus altius tollendi vel non tollendi debetur præd. urban. appellatur urbanor. & ita procedunt dictæ duæ rubricæ primi libri. Quando vero debetur rustico, nominatur rustica, quia prædio rustic. fit, puta quia est prædium vel villa, l. plenum in princip. de usu & habi. & ita debet intelligi ista rubric. ut vult d. l. 2. in princip. gloss. in fin.

³ Secundo quæro * quomodo ponatur exemplum in hac seruitute altius tollendi ? dic, potest poni domuncula gratia fructuum parata, quam ille cui debebatur hæc seruitus, volebat altius tollere, & officere prædio vicini, l. eo iure, §. stabula. ff. in quibus caus. pig. tac. contra, & ita vult gl. in d. l. 2. in prin.

⁴ Tercio quæro * quomodo hoc exemplum possit procedere, cum quis regulariter possit ædes suas vel domum altius tollere usque ad cælum, etiam si non est imposita seruitus, l. Imperatores, & l. cum eo, D. de

seruitutibus urbanorum prædiorum & l. qui lumini. & ibi per glossa & Dd. eodem tit. & alius & l. si adibus, Cod. de seru. & aqua. ergo seruitus non videtur posse locum habere : quia res sua, & ius suum non potest sibi seruire, l. in re communi, & l. si quis ades, & l. nemo enim ff. de seru. urban. præd. & l. vii frui. in princip. D. si usus fruct. per. cum simil. dicendum est secundum gloss. in d. l. 2. in princip. quod in urbanis est libertas : quia potest quis regulariter altius tollere, & ita procedunt iura præallegata. Sed in prædiis rusticis est seruitus posse eleuari altius : quia ubi non esset imposita seruitus altius tollendi, & officiendi prædio vicini, non posset altius tolli propter vtilitatem segetum, l. fin. in fin. C. de seru. & aqua.

⁵ Et ratio * dubitandi potuit esse : quia favore culturæ non potest vnus impedire ventum transire ad prædium alterius, d. l. fin. in fin. Et ideo videbatur hoc esse introductum pro publ. vtilitate, & non posse alio pacto expresse contrahentium aliter disponi, & nec pacto valet per illam l. 2. in princ. secundum primam lect. quam etiam ibi Paul. de Castr. tenet in d. l. fin. Vel secundo potest dici, quod ista seruitus locum habeat, quando actum fuerat, ut deberet altius tollere, quia altius ædificare de necessitate est seruitus : sed de voluntate est quædam libertas, & ita declarat gloss. in d. l. 2. de quo vide de qua supra dixi in lib. 1. in tit. de seru. altius tollendi, ubi declaravi quomodo potest esse utilis hæc seruitus. Vel tertio potest dici secundum eandem gloss. quod hæc seruitus intelligatur, quando quis habet potestatem altius tollendi in fundo vicini rustico : quia tunc in alieno ius seruitutis constitui potest, & hanc tanquam verā sequitur Flor.

Flor. in d. l. 2. tamen prædicti tres intellectus recte possunt procedere secundum quod supra declaravi. Cætera circa hanc materiam vide in duobus tit. de seru. alius tollendi, & alius non tollendi, & quod not. in l. fin. § fin. C. de seru. & aqua.

CAPVT XII.

De seruitute cloacæ.

- 1 Ius cloacæ immittenda quod sit.
- 2 Seruitus cloacæ fundo rustico quando deberi dicatur.

1 **I**us* cloacæ immittendæ seruitus est, scilicet rustici prædij, in l. ius a cloacæ, D. de seru. secundum gloss. ibi per l. 2. in princ. D. de seru. rust. prædior. quæ si intelliguntur de prædio rustico dominante, gloss. optime dicit. Sed si intelligeretur de prædio seruiente, deberet addi, de fundo urbano seruitutem debente rustico fundo: ut eadem gloss. in d. l. 2. in versic. domum, in 2. lect. & utroque modo dicitur seruitus rustica, ex quo debetur fundo rustico, quia seruitus debetur prædio dominantis, l. i. cum gloss. in versic. aream. D. de seru. urbanorum prædiorum, & dixi in titulo præced. in 1. quæst. & ideo si seruitus cloacæ deberetur fundo urbano, diceretur urbana, de qua dixi supra in primo libro in titulo de cloacis.

2 Sed si queratur* quando dicatur seruitus cloacæ deberi fundo rustico? dic quod quandoque licet per vicini domum habere cloacam, d. l. 2. in princ. ad quam cloacam coloni agri mei propter necessitatem sui corporis accedunt, quod agro meo expetit: ideoque dicitur rustica seruitus: ut dicit gl.

in d. l. 2. in versic. cloacam. Et ita potest intelligi, d. l. 2. & d. l. ius cloacæ. Sed quando deberetur seruitus pro purgando fundo urbano: tunc diceretur seruitus urbana inspecto fundo dominantis, cui seruitus debetur: & quia ista materia cloacæ fuit examinata supra, in primo libro in titulo de cloacis, & plenius supra in titulo de aquaductu, in ultim. quæst. princ. ver. utile & conuenienter etiam subiicere, usque ad finem, & aliquid supra de seruitute via, in 36. & ult. quæst. ideo non expedit hic aliter declarare, &c.

ADDITIO.

a Ius cloacæ. Cloacæ meæ usus, an potest impediri per te, vide Specul. de causa possess. Paragrapho 3. in fin. & §. 4. versicul. sed nunquid, & cloacæ materiam, vide in titulo D. de cloac. per totum.

CAPVT XIII.

De seruitute prætorij vel protekti.

- 1 Prætorium vel protektum habere licere in fundo, quæ seruitus esse dicatur.
- 2 Prætorium quid proprie dicatur.
- 3 Prætorium, quod alias protektum dicitur, quid sit.

1 **E**st* etiam seruitus rustica prætorium vel protektum habere licere in fundo, ut ibi recipi possint coloni agri mei, l. 2. cum gloss. versiculo protektum, D. de seru. rustic. præd.

2 Prætorium* autem dicitur locus, in quo paterfamilias residere solet, & merces

merces & species tanquam in horreis retinere, C. de offic. rector. pronunt. nulli. & sumitur hoc ex eo, quia prætorium solet dici locus, in quo prætor reddit iura, ut dicit glo. in l. plenius, in princ. D. de usu & hab. Si igitur alicui licet in fundo vicini prætorium habere, in quo sui coloni, siue ipse aut sua familia possint residere causa sui fundi rustici, dicitur seruitus rustica.

- 3 Protectum * vero, quod alias protectum dicitur, est illud quod ita prouehitur, ut nunquam requiesceret, qualia sunt mœniana, l. mal. §. si protect. D. de verbor. signifi. & l. quemadmodum. §. si protectum, D. ad l. Aquil. & l. si duo, §. item videamus, & §. Labeo, l. si duo, D. vti posside. cum ita non sit licitum protectum super solo alterius facere, vel habere in fundo vicini pro utilitate fundi rustici, dicitur seruitus rust. de qua loquitur, l. 1. de seruit. rust. præd. Et ista rubrica declaratur per ea quæ dicta sunt in titulis proxime alleg.

CAPVT XIV.

De Seruitute innominata.

- 1 Seruitutes innominatae quæ dicantur.
2 Seruitutes quæ per quatuor elementa versantur.

1 **P**ost urbanas * seruitutes quæ nominatæ dicuntur, domum primo libro figurauimus, ut ex ea cæteræ seruitutes urbanæ, quæ nominatæ non reperiuntur, intelligi possint. Nunc vero consequens, ut in hoc libro secundo, declaratis rusticis, seruientibus nominatis, alium ordinem adhibeamus, quo alio modo reperiuntur facile & haberi & intelligi possint.

Has * autem, cum circa prædia tantum rustica versentur, per quatuor in primis elementa, terram scilicet * aquam, aërem, & ignem, quantum ad rem pertinet, breuiter ordinandas esse constituimus, ita ut facilius unusquisque inquirere ac percipere poterit, quando fundo rustico seruitus debeat, quando illis etiam quatuor elementis nullo iure seruitutis prohibente libere uti valeat.

ADDITIO.

2 **Terram.** Terra quantum differt à luna & quantus sit circuitus eius, ponit Plinius nat. hist. lib. 1. non declaro, quia non est materia iuris.

CAPVT XV.

De seruitute terra.

- 1 Seruitutes terra quæ sunt: & quibus imponantur.
2 Religiosi si concedant, ut in aliquo loco sepulturam facere possim, & ibi sepelire caperim, si postea cum eis conueniam ne sepeliā nisi usquequo ad certum numerum, & quod non possim inibi monumentum cum lapidibus, nisi usque ad certam mensuram extirruere: an talis conuentio valeat.
3 Fundum si quis habuerit: per quem solebat ire ad casam fundo innitens: & ipsum alteri legauerit: an si legatarius sibi fundum legatum petat: hæredes excipere possit seruitutem dictis casis deberi.
4 Casa quid proprie dicatur: & quid capanna.

EEc Quia

Quia primum apud nos elementū est terra ideo, prius de ipsa in genere videamus postea specialiter de quibusdam seruitutibus terram concernentibus declarabimus.

Primo est in primis sciendum, seruitutes huiusmodi imponi posse, ut boues per quos colitur fundus, in vicino agro pascantur. & ita Nerat. lib. 2. *membrarum* scribit, ut Vlpian. refert in l. 3. in princ. ff. de seru. rust. prad. de qua dixi supr. in tit. de seru. iuris pascendi. Item ut fructus vicini in villa cogantur, coactique habeantur, & pedamenta ad vineam ex vicini pradio sumantur, & vicino, cuius lapidicina fundo tuo immincant, id est sint iuxta agrum tuum ex parte superiori posse te cōcedere nūc esse, tunc in fundum iacere, saxa posita habere & ut in tuum lapides prouoluantur, ibique positi, habeantur, indeque exportentur, hæc omnia habentur in dict. l. 3. in princ. Item potest constitui seruitus gestandi, vel in tuo vuas premendi, vel area tua ad frumenta, ceteraq; legumina exprimentenda utendi, habenti pradium rusticum pro eo constitui. l. Mela, §. fin. cum gloss. & Bart. ff. de alim. & cibariis leg. Item seruitus rustica constitui potest ut sylvarum caduæ, & pedamenta vineis non desint, si causa fundi rustici dominantis fiat. Item & Marianus probat seruitutem talem cōstitui posse, ut tugurium mihi liceret habere in tuo, scilicet si habeam pascui seruitutem, aut pecoris appellendi: ut si hyems ingruerit, habeam quo metecipiam: vel si fuerit constituta seruitus propter colentes agrum meum, quatenus in tugurio agri tui recipiantur, ut est text. cum gloss. in vers. habeat. l. veluti vers. item sylua, D. de seru. rust. prad. Item seruitutes pradiorum

tam in solo quam in superficie imponi possunt, l. 3. ff. de seru. quod declaratur, ut ibi per gloss. & Id. Item seruitutes rusticorum pradiorum, etsi corporibus accedunt incorporales tamen sunt, & ideo non usu capiuntur. l. seruitutes pradiorum, in princip. eod. tit. cauere autem, ut ad certam altitudinem monumentum ædificetur, non potest: quia id quod humani iuris esse desinit, seruitutem non recipit. Item nec illa quidem seruitus cōsistere potest ut certus numerus hominum in vno loco humetur. l. 4. quæ incipit. cauere. ff. communia pradiorum. & ideo dicit ibi Paul. de Castr. per illum text.

Quod* si religiosi cōcedant in aliquo loco ut possim facere sepulturam, & ibi incipit sepelire? si postea cōueni cū eis, ut non possim sepelire, nisi vsque ad certum numerum, & quod nō possum ibi extruere monumentum cum lapidibus nisi vsque ad certam mensuram, ista conuentio non valet, & potero sepelire quot volam, & etiam ornare sepulchrum lapidibus prout decet. l. 1. §. interdictum, ff. de mort. infer. & Paul. hoc vult. l. statuas. C. de relig. & sumpt. fune. non obstante contradictione illorum religiosorum. sed si vellem prohiberi. argum. l. si cui, ff. de seru. 2

Sed in specie nunc quaeritur de casis, si quis habet fundum per quem solebat ire ad casas iunctas fundo, & ipsum alteri legat, an si legatarius petat fundum sibi legatum, possint hæredes excipere seruitutem debet dictis casis, ut sic possit iri per illum fundum ad dictas casas. Et videtur quod non: quia nulla seruitus fuit ante mortem testatoris, quia res sua nemini seruit. l. in re communi. ff. de seru. urb. prad. cum sim. Nec post mortem videtur seruitus aliqua 3

aliqua deberi, ex quo non fuit per testatorem imposita, quia res præsumitur libera, ubi seruitus imposita non reperitur, *l. alius*, & *l. si adibus*, *C. de seru.* Tamen dicendum est contrarium, ex quo testator legauit proprietatem fundi, per quem ad casas solebat venire: *ut l. testatrix*, in princip. ff. *de seru. vend.* & probatur in *l. si fundum sub conditione*, §. *qui fundum*, *D. de leg. i.* & *l. fin. in princ. ff. de seru. urb. præd.* & per Bart. in *l. i. ff. de seru. leg.* ubi omnino est videndum de hac materia.

4 Quæ autem * dicatur casa, Bald. in cap. 2. si duo fratres in eadem casa, in titul. de fra. de no. benefic. inuest. dicit quod est vulgare Italicum, & solet dici cadendo, quando est quædam domuncula. sed nunquid cabana dicatur casa, siue domus? dicit Bald. ibi, recurrendum esse ad vulgare: nam illud quod communiter homines dicunt, in vulgari est inspiciendum: proprie tamen non dicitur domus, quia non consistit ex pariete & ex tecto, *D. de usufruct. cum qui ades*, qui dicit esse ad statutum. sed vide gloss. in *l. de re. din.* §. 1. in ver. villis. quæ declarat, quæ dicatur cabanna.

CAPVT XVI.

De Tugurio.

- 1 Tugurium in fundo alieno facere an licitum sit.
- 2 Tugurium quid dicatur remissive.

Tugurium * an sit licitum in fundo alieno facere? Dic quod non regulariter. quemadmodum. §. *si proteet. ff. ad legem Aquil.* & *l. qui vitem*, §. *si ad ianuam*, *D. quod vi aut clam*. nisi sit im-

posita seruitus, *l. veluti*, *de seru. rust. præd.* & si fiat non imposita seruitute, potest propria autoritate domini fundi destrui: *ut d. §. si proteetum.* & §. *si ad ianuam*. quod not. Sæpe quando in locis, ubi sunt pascua, contenditur de possessione vel quasi, partes faciunt tuguria aut casas, ut sub eis stent pecorarij sui, vel coloni, ut ibi ponant fœnum: quia si fiat in fundo alterius, potest dominus propria autoritate & impune destruere per dicta iura. Et quid sit tugurium, vide *l. tuguri*, *D. de verbor. signif.*

CAPVT XVII.

De Cultura terrarum.

- 1 Vicinus loci priuati superioris, si ita per sulcos arauerit atque per porcas, ut ad inferiorem fundum aqua venerit, an possit, an vero aqua arcenda iudicio cogi possit, ut in alteram partem arer.
- 2 Opus si quispiam arando faciat, ex quo aqua pluuia vicino nocere possit, si alter fundus coli non poterat, actione aqua pluuia arcenda non tenetur.
- 3 Sulcos vel fossas si quispiam in vicini inferioris damnum seu ex latere facere vult, dato quod non possit, quomodo ei succurratur.

DE cultura terrarum breuiter quædam dicamus. * Vicinus loci superioris priuati ita arabat per sulcos atque per porcas, ut ad inferiorem fundum aqua veniret, quæsitum est an possit: An vero aquæ arcendæ iudicio cogi potest sic, ut in alteram partem araret, & ne sulci vicini inferioris

E E e 2 rioris

rioris agrum spectarent? Respondendum est, dominum fundi inferioris non posse facere, quo minus agrum suum superiorem vicinas quemadmodum veller, araret, *ut est text. in l. vicinus, in pr. D. de aqua plu. arc.*

2 Ex quo not.* secundum Barto. ibi, quod si arando aliquis opus faciat, ex quo aqua pluvia nocere possit vicino, si aliter fundus coli non poterat, non tenetur actione aquæ plu. arc. Sed si alio opere fundus poterat coli, tenetur ea actione, & ita intelligatur versic. sequens, sed si quos, secundum Bart. & Ioan. de Imol. ibi, gloss. autem habuit alium intellectum, videlicet ut lex, vicinus in princip. intelligatur, etiam quando sulcierant nocituri fundo vicini inferiori, si non animo nocendi facti sunt, sed causa agri colendi: & est ratio: quia naturaliter fundus inferior debet servitutem superiori, ut aquam recipiat, *l. 1. §. fin. cum l. seq. D. de aqua plu. arc.* & ideo si dominus superior non posset bene colere fundum suum sine sulcis aquariis, sibi licitum est eos facere, *ut ibi, & l. 1. §. de eo opere, eod. tit.* Sed adverte quod loquitur quando vicinus habebat fundum ex latere, & faciebat sulcos ex transverso, animo nocendi fundo vicini, & non propter necessitatem, vel utilitatem culturæ vel aliter, & tertio potest intelligi illa l. vicinus, secundum Paul. de Castr. quia aut quis facit sulcos apertos aratro ad seminandum, & potest facere sicut vult, siue per longum, siue per transversum, *ita loquitur, l. vicinus in princ.* Aut quis vult facere hos non causa seminandi, sed causa aquam retinendi, qui dicuntur sulci aquarij: & tunc distinguit. Aut sine illis non poterat ager coli, & idem. Aut poterat, & tunc secus: & ita loquitur versic. sed si quos, probatur in *l. 1. §.*

de eo opere, eo tit. quod sit causa agri colendi, & fructus colligendi quicumque illi sint, siue frumentum, siue alij fructus, siue opus fiat aratro, siue alio modo: *ut est text. cum gloss. in d. §. de eo opere, §. sequ. & §. Labeo.*

Sed quid * si vult quis facere sulcos, vel fossas, in damnum fundi vicini inferioris, seu ex latere: & casu quod non possit, quomodo ei succurreretur? Dic aut iam fecit, & aqua incepit decurrere, & potest ipsum cogere, ut repleat sulcos vel fossas, & si non replet, condemnari debet ad interesse, *d. l. vicinus. vers. sed si quos.* Vel potest iudex iubere ut caveat de damno infecto. *l. hactenus, §. fin. eod. tit.* Et etiam manu militari poterit compelli ad demolendum, & ad deplantandum opus, *l. qui restituere, ff. de rei vend. & l. stipulatio, §. fin. D. de non oper. nunc. & not. gloss. in d. l. vicinus, in ver. condemnare.* Aut vicinus fecit opus, & aqua per fossas nundum fluxit: & tunc similiter potest per iudicem cogi ut repleat. Et est ratio, quia in illa actione aquæ plu. arcen. venit damnum futurum, *l. supra iter, §. officiam, & l. hactenus, §. pen. eod. tit.* nec inspicitur si nocuit a qua, sed si nocere potuerit: ut dicit gloss. in *d. l. vicinus, in fin. in verb. nunquam fluxisset, & l. 1. §. 2. eod. tit.*

ADDITIO.

2 Vicini. Vicinus potest aquam venientem ex fundo vel tecto vicini, in curtem vel fundum suum retinere & depellere, ne sibi noceat. *Paul. de Castr. in l. quoties, l. 1. de ser. & supra per Bart. Cap. de serv. urb. cap. 12. c. 46. cap. 47. & sequens.*

CAP

CAPVT XVIII.

De seminatione plantarum.

- 1 In fundo suo unicuique seminare herbas, & arbores plantare: vites putare, &c. licitum est.
- 2 Aquæ ductus seruitutem per fundum tuum ad fundum meum si mihi debeas: non poteris in fundo tuo fodere vel aliud facere per quod aqua corrumpatur.
- 3 Fundi sui in finibus an alicui plantare licitum sit & si radices in vicini fundum intraverint: vel frondes aut rami protendantur, an vicinus eas propria autoritate incidere valeat.
- 4 Glans ex arbore tua si in fundum meum ceciderit, an tibi ipsam auferre liceat, & si prohibeam, quo interdicto tenear.
- 5 Glandis appellatione an omnes fructus contineantur.
- 6 Glandem tuam, quæ in fundo meo cadit, si pecus meum comederit, qua actione tenear.
- 7 Hortum vicinus qui certo tempore pratum irrigare solebat, si pratum fecerit, assiduamque post ea irrigatione vicino nocere ceperit, quid iuris.

Postquam de cultura terrarum dicere incepimus: consequens est ut de seminatione plantarum, putatione, & insertione aliqua dicamus.

- 1 Et primo * sciendum est regulariter quem posse in fundo suo seminare arbores, herbas plantare, vites & arbores putare, & alia huiusmodi facere: quia in re sua quilibet moderator est & arbiter. l. in re mandata. Cod. mand.

& nemo potest prohiberi uti sua re quocunque modo voluerit, imo si voluerit, potest agere actione iniuriarum, l. iniuriarum actio. §. pen. ff. de iniur. & l. qui pendens. de act. empt. nisi probetur seruitus imposita, l. alium. & l. si adibus C. de seru. not. Bald. in cap. 2. in tit. si de feud. fu. con. in visib. seu & c. ceterum. de iudic. & Anto. de Burr. in c. nimis extra, de iur. iur.

Et ideo * sequitur ex hoc, quod si mihi debes seruitutem aquæ ductus per fundum tuum ad fundum meum: vel hoc anno duxi aquam per fundum sine vicio, non potes in illo fundo tuo fodere, succidere, putare, ædificare, vel aliud facere per quod aqua inquinetur, vicietur, corrumpatur, deteriorue fiat, & si hoc fiat teneberis interdicto de aqua quot. æst. ut ex text. in l. 1. §. La-beo putat. ff. de aqua quoti. & æst.

Sed circa * plantationem arborum quæri potest, an sit licitum alicui in suo arbores plantare, & in finibus fundi sui: & si radices intrent fundum vicini, vel frondes aut rami protendantur supra fundum vicini, an vicinus possit eas propria autoritate incidere: & si fructus arboris meæ ceciderunt in fundum vicini vide de his omnibus qua plene dixi supra in 1. lib. in tit. de arboribus, & in tit. de seru. ne luminibus officiatur. in 4. q.

Quibus * adde, si glans ex arbore tua in fundum meum ceciderit, & extat, licitum est tibi tertio quoque die auferre illam, & si prohibeam, teneor interdicto de glande legenda.

Et * appellatione glandis omnes fructus continentur, ut l. unica. & ibi gloss. Bart. Dd. ff. de glan. le. & l. Iulianus. §. glans. ff. ad exhib. Item si non patior tollere glandem, teneor ad exhibendum, quemadmodum si tuam materiam in agrum meum dela-

E E e 3 tam

tam tibi auferre non patiar. d. l. Iulianus §. glans.

6 Item * si immisso pecore depasco glandem tuam, quæ in fundo meo cadit, si dolo malo pecus immisi, ut glandem comederet, teneor ad exhibendum? ut dict. §. glans. & etiam actione in factum agere poteris, l. qui serua da §. glans. ff. de praescrip. verbis.

7 De * irrigatione aliquid dicamus, & si vicinus qui hortum solebat certo tempore irrigare, pratum illic fecerit, cœpitque assidua irrigatione vicino nocere, ait iurisconsultus neque damni infecti, neque pluuia arcen. cum teneri actione, nisi locum complanauerit, eoque facto citius aqua ad vicinum peruenire cœpit, ut ex text. not. in l. apud Trebatium. §. si vicinus. ff. de aqua plu. arcen. & hoc intellige secundum gloss. ibi, quando in suo, sed si in alieno aliquid faceret, teneretur, l. si quando in final. ff. si seru. vend. & ibi hoc etiam vult gloss. Sed Paul. de Castr. intelligit illum §. si vicinus non aliter fundum poterat colere: alioqui teneretur, leg. 1. §. de opere. de aqua plu. arcen. Vel secundum Ioan. de Imol. ille §. si vicinus intelligitur quod ille qui habet seruitutem actiuam, possit aquam ex fundo vicini ad suum ducere causa irrigandi, & ex quo fuit simpliciter constituta: trahitur etiam ad pratum quod sit in eodem fundo, argum. l. si seruitus. ff. de seru. urb. prad. nisi locus complanetur, ex quo aqua citius decurrat, ut in fin. illius. §. & adde quæ plene dixi supra de seru. aquaduct.

ADDITIO.

* Plantare. Seruitus altius non tollendi non rumpitur per plantationem arboris: secus vero si in seruitute lumi-

nibus officiatur, l. adificia, & in l. si arbore, in princ. eod. tit.

CAPVT XIX.

De sterquilinatione.

1 Sterquilinatio quid sit, & breuiter tota eius materia remissive.

DE sterquilinatione * vide textum cum gloss. in l. si quando. §. final. & quod ibi not. si seru. vend. & quæ dixi in primo libro, in titu. de sterquilinatione.

CAPVT XX.

De messe & vindemia.

1 Messum vel vindemiam cuiuslibet domino vel colono in fundo suo facere licet: prohibens autem iniuriarum actione teneretur.

2 Statuta si dictauerint, ne quis possit vindemiare vel messum facere etiam in suo, nisi certo tempore, vel ut colonus partiarius non possit incidere messum, nisi presente locatore, vel nisi notificatione sibi facta: quibus casibus seruanda essent.

3 Fundum alienum an cuiuslibet ingredi liceat, & vnas vel spicas colligere.

DE messe * & vindemia colligenda, dic licitum est cuiuslibet domino vel colono messum & vindemiam in fundo suo vel sibi locato facere & pro libito voluntatis: & si ab aliquo prohibeat, potest agere actione iniuriarum,

iniuriarum, l. qui pendente vindemiam, ff. de act. empt. l. iniuriarum actio, §. si quis me prohibeat, D. de iniur. nisi ex forma statuti vel consuetudinis seruaretur contrarium.

2 Quæro, * in quibusdam locis sunt statuta ne quis possit vindemiare vel messem facere etiam in suo, nisi certo tempore: & ratio statuentium forte fuit, ne ante tempus domini colligerent propria, & postea accusarent laltuarios de damno dato: vel si forte in instrumento locationis contineatur, ut vel colonus, vel partarius non possit messem incidere, nisi præsentem loc. vel saltem nisi prius sibi facta notificatione: quibus casibus conventiones vel statuta seruanda essent, l. omnes populi de iusti. & iure, & l. i. D. de pos.

3 Sed * nunquid sit licitum cuilibet ingredi fundum alienum, & vvas colligere vel spicas? dic quod de iure licitum est comedere, & non exportare, & conterere spicas, sed non mittere falcem, de conse. d. v. stipulas, & not. gloss. i. omnes leges, in versiculo fas est, & communiter sunt statuta providentia circa hoc, & de consuetudine seruatur etiam illud ius diuinum, venuntamen si antequam quis ingrediat fundum alienum, prohibeatur à domino, ingredi non poterit, l. iniuriarum actio. Paragrapho fin. D. de iniur. & l. diuus, D. de seru. rust. præd. & propterea dicitur d. c. omnes leges, ire per agrum alienum fas est, ius non est, id est, fas est domino non prohibente: ius non est prohibente domino: ut ibi not. & adde que dixi supra de seruit. itin. in penult. quest. princ. & vide text. cum gloss. in l. per agrum, Cod. de seruit.

CAPVT XXI.

De Aucupatione.

- 1 Aucupari, vel venari in fundo alieno licitum est, & de consuetudine usurpatur: si tamen dominus volentem ingredi fundum suum causa venandi, vel aucupandi prohibeat, non erit ei licitum.
- 2 Venando vel aucupando in fundo alieno si quispiam aliquid ceperit, an domino fundi restituere teneatur.
- 3 Venator an in fundo retineri possit: ut reddat quod percepit.
- 4 Bestia fera si in laqueo alieno reperiatur, an aucupantis erit.
- 5 Bestiam feram si vnus vulneret, & alius capiat, cuius erit.
- 6 Lupus, vel miluus, vel accipiter, vel canis si acceperit auem, vel pecudem, vel aliud animal vnius, & quidam tertius surripuerit de ore lupi, milui, accipitris, vel canis: an priori domino id quod acceperit restituere teneatur.
- 7 Accipitrem vel falconem cum sonaleis argenteis in pedibus innatis si quispiam acceperit: an priori domino restituere teneatur.
- 8 Retia seu laqueos tendere: aut quælibet alia instrumenta ad capiendas venationes an licitum sit.
- 9 Nobiles & milites priuilegiati sunt, ut cum canibus & anibus venentur.
- 10 Venari cum armis an licitum sit.
- 11 Venatio clericis & monachis an & quando licita sit.

- 12 Fossas aprorum, urforumve capientium causa facere, an licitum sit.
- 13 Fossata siue fossæ, quæ sunt inter viam publicam, & fundum privatum, cuius esse debeant.
- 14 Sepes in finibus fundi sui an facere licitum sit.

Aucupari* autem, vel venari in fundo alieno licitum est, & de consuetudine usurpatur: si tamen dominus volentem ingredi fundum suum causa venandi, vel aucupandi prohibeat, non erit ei licitum: ut est casus in d.l. iniuriarum, §. fin. & d. l. diuus cum gl. & l. 3. §. 1. vers. plane, ff. de acquir. rer. dom. & Instit. de re, diui. §. fera, ver. plane.

Sed* quid si vnus in alieno venando vel aucupando aliquid cepit, antequam restituere domino fundi? gloss. format istam quæst. in d. l. diuus, & ibi format quod non, per text. in d. §. fera, & l. fin. §. sed cum Cod. de fur. & idem tenet gloss. in d. §. plane. Sed gloss. in d. §. fera, Instit. de re, diuis. vers. plane, tenet contrarium, sed communiter prima gloss. tenetur, & dicit Ang. in d. l. diuus, quod gaudent nobiles & principes, quod possint venari in fundo alieno. Et est ratio, quia solus ingressus est prohibitus, non captura, d. §. fera, cum aliis supra alleg. Aliqui concordant dictas gloss. ut gloss. d. §. fera, procedat in casibus post prohibitionem. Sed dicit Flor. in d. l. diuus, quod ista concordia, non est tuta, quia priuari prohibitio non impedit translationem domini, l. ea lege Cod. de condi. ob causam, l. si ita quis, §. si ea lege, ff. de verb. oblig. not. Bart. in l. qui absenti, D. de don. Vnde Flor. in d. l. diuus, aliter concordat, videlicet aut fundus consistebat in venatione, vel aucupatione:

tunc si quis ibi venetur, vel aucupetur domino prohibente, non facit caprum suum, ita intelligatur, gloss. d. §. fera. Aut non consistebat in venatione vel aucupatione: & tunc caprum efficitur capientis, & ita procedant alia gloss. contraria, pro hoc allegat, l. venatione, ff. de usucap. & l. usufructuarium, ff. de usufructu. & per illa duo iura apparet, quando venatio sit in fructu, & debeatur usufructuario.

Sed insurgit* aliud dubium circa prædicta, an possit venator adhuc in fundo retineri, ut reddat quod percipit? Et gloss. §. fera, Instit. de re, diui. videtur sentire quod sic, gloss. d. l. diuus, dicit quod non, per d. §. fera, in l. 3. §. 1. D. de acquir. rer. dom. & in authen. ut nulli indi. §. fin. autem, sed eget actione iniuriarum, si intrauit eo prohibente, l. iniuriarum actio. Paragrapho perult. D. de iniur. & idem vult gloss. in l. 3. §. 1. D. acq. rer. dom. & ista opinio est vera, quam tenent Cyn. Bartol. in l. 1. §. omnia eodem tit. & Ang. in d. l. diuus, qui dicit hoc esse not. quia iam vidit de facto in persona vnus nobilis de Odonibus de Perusio, qui pro apris & capreolis nemus alienum intrauit domino prohibente, & multas venationes cepit: omnis enim venatio pertinet ad eum, & nulla violentia per dominum fieri potest: sed tantummodo actione iniuriarum contra eum agi poterit. Adde tamen quod dominus poterit volenti ingredi fundum manu resistere, l. quemadmodum circa princ. D. ad l. Aquil. & not. gl. in l. 3. §. 1. ver. iure prohiberi. D. de acquirend. rer. dom.

Sed* si fera bestia reperiat in laqueo alieno, id est quod erit occupantis, l. in laqueum §. 5. ff. de acq. rer. dom. Et ideo quod laqueo meo detineretur, non efficitur meum: nisi illud manu capias: ut

veibi. & ita tenet Bart. *in princ.* in his tamen seruanda est consuetudo loci, vel statuti, si reperitur: aliter tenendum est quod supra dixi. Quia diximus quem posse ingredi fundum alienum maxime causa venandi, & aucupandi: quæro an hoc possit iure seruitutis, vel iure cuiusdam facultatis à iure communi concessæ? dic, quod iure facule. potest ingredi: & propter hoc licet quis pluries iuerit per fundum alienum: non tamen censetur iuisse iure seruitutis, nisi iuerit per 30. dies infra annum. & semper potest prohiberi ne vadat: sed postquam iuit per 30. dies censetur esse quasi in possessione seruitutis in qua est defendendus, per titu. ff. de itin. actuque priu. quouque actum fuerit confessio, vel negatoria: *ut l. in princ. §. supra eod. titul. & dixi plene supra de seruit. itin. in ultim. qu. princ.* Sed in his quæ non solent competere iure facultatis, sufficit semel aliquid fuisse gestum sciente, & patiente domino ut dicatur esse in quasi possessione seruitutis, *ut l. 1. §. hoc interdictum ff. de aqua quot. & asti. & not. in c. cum ecclesia Surina, extra de caus. possess. & proprie.* & ita vult Paul. de Cast. *in d. l. diuus, supra de seru. rust. præd.*

Quid * si quis vulnerat feram bestiam, & alius capie cuius debet esse? dic capientis: *ut Insti. de rer. diu. §. illud. & l. naturalem, §. illud. ff. de acquir. rer. dom.*

Est quaestio * quotidiana, si lupo, vel miluo, vel accipiter, vel canis accepit anem, vel pecudem, vel aliud animal vnius: & quidā tertius accepit seu arripuit de canib. vel de ore lupi, aut milui an teneatur restituere id, quod recuperavit priori domino? dic quod sic *ut est text. nota. ff. de acquir. rer. dom. l. Pompon. in fine.*

Sed * pone aliam q. pulchram: quidam accepit accipitrem, vel falconem cum sonaleis argenteis in pedibus iunctis, an teneatur restituere priori domino vide concilium Bar. quod incipit omni modo cum fuisset venatū. alias dicitur tractatus de falcone editus per Bart. quem habeo in consiliis, *consilio 121. ubi plene vide.*

Nunquid * autē sit licitum tendere retia seu laqueos, aut alia quolibet instrumenta ad capiendas venationes? dic quod non: nisi ad vrsos, apros & lupos capiendos: *ut est text. in c. nemo etiam retia. in tit. de pace tenend. in vrb. seu. qui tex. variis modis intelligitur.* Nam quidam intelligunt solum in possessionibus Imperatoris. *argum. l. 2. cum ibi nota. C. de noxa.* Sed ista lectura notabiliter refutatur per l. qui foueat. ff. ad l. Aquil.

Tertio * modo alij intelligūt, quod Imperator hoc statuit, & sit privilegium militis, & nobilium, qui cum canibus & auribus venantur, ut tales habeant salarium: & inferiores rustici non possint venari, nisi ad apros vrsos &c. sicuti sunt statuta Ferrariae. Sed non congruit ti. contra l. imperatores. ff. de in diem addic. ideo & Iaco. de Alua. dat quantum intellexim: quia multoties ex talibus venationibus factis in alieno domino prohibente, oriuntur tixæ, & iniuriæ: quia armata manu dominus volentes ingredi potest prohibere: *ut not. gloss. in l. 3. §. plane ff. de acquir. rerum. dom. ex quibus de facili potuisset perueniri ad violationem pacis. de qua loquitur ille tit. de pa. tenen. ideo Imperator prohibet expresse, ut nemo in alienis agris possit venari inuito domino: nisi ad apros, vrsos, &c. quasi velit quod si quis contra faciat debeat puniri, tanquam turbator pacis: ut eod. titul. §. si quis autem.*

FFF Potest

10 Potest * etiam quinto modo intel-
ligi d. §. quia in ca. præced. induxerat
Imperator prohibitionem armorum:
& quia in venationibus portantur ar-
ma, dubitabatur, an sit licitum venari
cum armis, & dicit quod non, nisi
ad ista animalia periculosa: & quic-
quid dicat de laqueo & retia tamen in-
telligas quod in prædictis venationi-
bus sunt necessaria arma, & hoc vide-
tur sentire Iacob. de Ardezone de Ve-
rona, in sua eleganti summa feudo-
rum, in titu. de pac. re. & Iacob. de
Alua. sequitur eum in d. c. nemo retia.
tu autem coniungas quartum & quin-
tum intellectum, & habebis verita-
tem.

11 Quotuplex * autem si venatio a, &
2 an, & quando sit licita maxime cle-
ricis & monachis, vide gl. ordi. 85.
b distin. b c. qui venatoribus donare.
& ibi text. & c. 1. extra ne cleric. vel
mona. & c. 1. & 2. extra. de venatore,
vbi bene nota. Et adde quod in di-
uinis scripturis penitus non inueni-
mus sanctum aliquem venatorem, pis-
catorem inuenimus sanctos: ut dicit
Beatus Hierony. in Psal. 82. & habetur.
dist. 86. c. Esau & dist. 34. c. quorundam.
& not. Ang. in l. diuus. ff. de seru. rust.
præd. tamen non allegat dicta iu-
ra, & ratio ponitur per gloss. in d. c.
Esau. quia venatio fit cum clamore,
& maiori delectatione, quam fiat pis-
catio, ideo est prohibita: & propter
hanc delectationem, nunquam vena-
toribus fuit concessa immunitas patri-
moniorum, text. est in l. venatoribus. C.
de excu. mu. lib. 10. & not. Ang. in d. l.
diuus vlti. De materia venationis &
aucupationis, vide in d. c. qui venatori-
bus & ibi gloss. magistra. in d. c. Esau. ne
cleri. vel mona. d. c. 1. & Cle. ne in agro.
& pro. & ibi gloss. & Dd. de sta. mona.
& leg. 1. Cod. de vera. ferarum, lib. 11. &

per Ioan. in summa, in rubric. de vena.
& per Hostien. in summa. de causa poss.
& proprie. §. 1. & aliis locis supra alle-
gatis.

Conuenit * etiam ex prædictis 12
quæretur, an sit licitum fossas aprorum
vltorumue capiendorum causa facere
vel laqueos ponere? & dic si in itineri-
bus fiunt, in eisque bos, vel aliud ani-
mal ceciderit, factumque deterius est:
vel laquei ponuntur in loco publico,
& pecus tuum in eos inciderit, potes
agere contra facientes vel laqueos
ponentes l. Aquil. nisi denunciassent
prius domino, vel nisi prædicta fue-
rint in locis, vbi fieri solent: ut est tex.
in l. qui foucas. cum l. sequent. quæ inci-
pit, quemadmodum in princip. & ibi Dd.
ff. ad leg. Aquil. de foucis vide quæ dixi
supra in 1. lib. de fouea. vbi etiam posui
cuius sint foueæ, quæ sunt inter duos
vicinos, vide l. 2. præterea. & ibi nota ff.
de aqua plu. arcend.

Cuius * autem sint fossata, siue 13
fossæ quæ sunt inter viam public. &
fundum priuatum, vide per Bartol. in
suo tracta. Tyberiadis, in prima parte.
de alluione, in tertia & septima colu.
& Bald. in l. riparum. in 1. colum. in fin.
& in l. item lapilli. in secunda conclusio-
ne. ff. de rerum diui. & ibi etiam posuit,
quis sit vsus fossarum, & an, & quan-
do fossæ debeant mensurari cum agro
vendito: & an sit licitum facere fossas,
ex quibus aqua plu. noceat, l. vicinus
§. 1. versic. sed si fossas. ff. de aqua plu.
arcend.

Et adde * quæ dixi supra de irriga- 14
tione, de sepibus, an sit licitum eas
facere in finibus fundi sui. dic quod
sic l. fin. quæ incipit, si quis sepem. & ibi
not. ff. fin. regun.

ADDI

ADDITIO.

- ^a Venatio. Venatio dicitur ars nequissima. dist. 86. c. qui venatoribus.
^b Licitum. Venatio prohibita est tempore quadragesimæ & diebus ieiuniorum. gl. 86. dist. qui venatoribus.

CAPVT XXII.

De Montibus.

- 1 Mons quid sit, & unde dicatur.
- 2 Lapidina & argentifodina, cum in montibus reperiantur, an in alieno fundo lapides cadere licitum sit.
- 3 Lapidem in fundo suo an quis cadere possit, ita ut lapidum fragmenta in fundum alienum perueniant.
- 4 Venas aureas aut argenteas in meo, an mihi fodere licitum sit, & fodiendo sub vicini fundo transire.
- 5 Lapidem ex fundo doctali casum, an maritus habere debeat, & quid si in cadendo expendit, an expensa sibi restitui debeat.
- 6 Sylua cadua & sylua pascua, quæ dicatur.
- 7 Sylua si creditori pignoratæ sit, & debitor ex ea nauem, vel aliam materiam fecerit, an illa nauis, vel materia pignori erit.
- 8 Creditor an debitorem prohibere possit, ne ex ea sylua nauem faciat.
- 9 Sylua usufructuaria an arbores, & pedamenta pro usu suo incidere possit, ac etiam vendere.
- 10 Emph. qui syluam, vel nemus in emph. recipit, an inuito domino syluam, & nemus extirpare possit, & ad prata, vel culturam reducere, ac plantare vites vel arbores fructiferas.
- 11 Nemus, vel syluam si quispiam vendidit cum pacto de retrouendendo, an emptor syluam extirpare possit.

- 12 Maritus an possit extirpare nemus sibi in dotem datum, & ad culturam reducere.
- 13 Emph. maritus, vel feudatarius, vel similes, qui ius in re habent, an arbores fructiferas incidere valeant.
- 14 Emph. vel fructuar. vel similes si incidunt arbores fructiferas eo casu quo non possunt, nunquid à iure suo cadant.
- 15 Concesserim si alicui, ut de nemore meo ligna incidere possit, & ad fructum libitum accipere, an postea alteri concedere possim.
- 16 Promiserim si alicui, ut de nemore meo quædam ligna incidere possit, an pro libito suo incidere poterit.
- 17 Miles unus si in alterius nemore ligna colligere voluerit, an possit.
- 18 Nemore in alieno si capreoli, vel cerui, vel alia animalia capiantur, domini ignorante vel contradicente, an capientis vel domini nemoris efficiantur, & an propria auctoritate ea dominus retinere possit.
- 19 Nemore se usus rustici si dixerint tanto tempore, cuius in contrarium memoria non extat, an inuat eos, si dixerint, se acquisuisse ius utendi & fruendi in illo nemore.
- 20 Nemoris alieni rustici vel alij si usum habuerint, puta, quia in eo longissimo tempore ligna accipere consueverint quando iste usus expiret.

Quærendum * est primo quid sit mons? Et dic quod est locus altus, l. si ades. ff. de seruit. urban. prad. quod intellige de magna altitudine, secundum Bart. in tracta. suo Tyberiadis in 4. colum. vers. mons est locus. Et dicitur mons secundum Bartol. ibi, & Hugo. & Papi. à mouendo per contrarium: quia non mouetur: & non

FFF 2 intelligas

intelligas de mobilitate quæ vniuersæ terræ congruit, sed quia non mouetur per culturam, id est, non colitur, terra enim, quæ colitur, bene mouetur, & durat vsque ad locum, qui colitur vel coli incipit. Pendiciæ ergo montium non culturæ, montis appellatione continentur, nisi certi loci vsus aliter se haberet: si tamen inter montem essent aliqua loca cultura, montis appellatione totius continetur illa pars: *ut D. de rei vend. l. in rem §. item quæcunque. 5.*

2 Quia in * montibus lapidicinæ & argenti fodinæ, & huiusmodi materiæ esse consueverunt: quæro an sit licitum in fundo alieno lapides cædere: Et dicas quod non, nisi consuetudo, vel statutum aliter disponeret: *ut est text. gloss. & D. in l. venditor, §. si constat, D. communia pradiorum*, nec potest quis lapides ex fundo alterius exportare, etiam si sit ciuitas, vel commune, nisi hoc dixerit consuetudo, & prius domino pretium competens soluat, licet ante pretij solutionem cædi possint: *ut est casus notabilis in d. §. si constat.*

3 An* autem quis possit in fundo suo lapides cædere, ita ut fragmenta lapidum perueniant in fundum alienum, *vide l. sicuti, §. Arist. D. si seruit. vend. & quæ dixi in 2. lib. in tit. de seruitut. proii.*

4 Sed* quid si sint venæ aureæ aut argentæ*, an sit mihi licitum fodere in meo, & fodiendo transire sub fundo vicini? Et videtur quod non: *per d. §. si constat.* Item quia sicuti quis non potest transire in agrum alienum inuito domino, *l. per agrum, C. de seruit.* ita nec sub agro alieno: quia sicuti prædia supra terram sunt libera domino vsque ad cælum, *l. alius, C. de seru. & l. qui luminibus, ff. de seru. t. urbanor.*

præd. ita dicuntur esse libera vsque ad profundum. Item pro hoc facit, *l. prima. C. de thesan. libro decimo, & l. diuortio, §. si vir in fundo, ff. solut. matrim.* Sed Paul. de Castro, qui habuit istam quæst. de facto in venis cotarcis Burgonienfibus, consuluit contrarium, videlicet, quod fodientes non possint à dominis impediri, *per l. cuncti, C. de metat. lib. 10. coniuncta l. 3. & l. quosdam, eodem tit.* Sed Pileus dicit, quod propter publicam vtilitatem licet marmora & similia fodere sub fundo alieno, dummodo dominus non habeat damnum. Nec obstat, *d. §. si vir in fundo, & d. §. si constat*, quia illa iura loquuntur in lapidicinis, quæ reperiuntur sine læsione superficiali, & vbi fodiuntur lapides multum viles, qui in paucis locis reperiuntur: & in argento vel auro: & ideo propter publicam vtilitatem videtur concedi, ut possit inuenire & fodere etiam sub alieno: quia hoc fit cum magna impensa & labore: nec à dominis superioribus potest prohiberi, si non recipiunt læsionem: *ut per gloss. in d. l. quosdam, & l. 3. eodem tit. in versic. fisco*, quæ dicit hoc esse speciale in metallo, quod magno paratur labore, & propterea procedunt etiam in venis cotarcis & marmoreis, ut ibi, & ita tenet eleganter Paulus de Castro, in *l. diuortio, §. si vir in fundo, D. solut. matrim.* vbi dicit ita se consuluisse in ciuitate Burgoniæ, & habetur in *consil. 166. cum duobus sequent.* & ita tenet Ludouic. de Roma, in *l. 476. singul. quod incipit, regula, quod rem alienam per gloss. in dist. leg. quosdam & d. l. 3.* & ita ego tenui in *l. inter publica, in princip. D. de verbor. significat.* vbi limitari prædicta procedere, dum vnus terræ non dominus fecisset iam impensam in fodiendo vel reperiendo venas: *secus*

cus si vellet etiam incipere fodere, & venas reperire: & ille qui haberet fundum supra, vellet etiam incipere fodere: quia dominus fundi debet præferri, per d. l. altius, & l. qui luminib. ex quo cessant rationes supra allegatæ, scilicet impensarum eius, qui vult inuenire venas: & cessat ratio publicæ utilitatis: quia idem faceret dominus fundi, quæ faceret extraneus, quod est singulare & magnæ utilitatis, & adde quæ dixi in d. l. inter publicas, in princip. ff. de verbor. signific. & supra in præc. lib. tit. de seruit. aqueduct. in princip. 4. quæst. princ.

5 Potest * ex prædictis decidi: & de materia lapidicinatum, an maritus debeat habere lapides cælos ex fundo dotali, & quid si expendit in cædendo, an expensa debet sibi restitui? vide d. l. d. mortis, §. si vir in fundo, & §. si fundus, & ibi Doct. ff. solut. matrim. & l. si ex lapidicinis, ff. de in dot. & l. fin. in princip. ff. de don. inter vir. & vxor. & quæ dixi in d. l. inter publ. in princip.

6 In montibus * etiam syluæ quandoque reperiuntur: & ideo quæro primo, quæ dicatur sylua cædua, & sylua pascua? Dic sylua cædua est, vt quidam putant, quæ in hoc est, vt cædatur: Seruitus autem ait, quæ succisa, rursus ex radicibus aut stirpibus renascitur, l. sylua cædua, in princip. ff. de verborum signific. & l. hoc sylua cædua in princip. ff. de usufruct. Sylua vero pascua est, quæ pascuis pecudum destinata est: vt d. l. sylua cædua, Paragrapho fin. & adde secundum Hostien. & Ioan. Andr. in c. cum dilecti, in gloss. 1. in nonella, extra. de donat. quod foresta dicitur latum nemus sine clausura & sine aqua, & ita intelligitur text. ibi. Quando vero est prope fluvium, dicitur, sylua. Sed quando concluditur muro vel palis, vocatur barcus.

Deinde * quæritur secundo, quid si creditori sylua pignorat sit, & debitor ex ea nauem vel aliam materiam fecerit: an illa nauis vel materia pignori erit? dicas quod non: nisi nominatim cautum fuisset, vt pignori sint quæcunque ex sylua facta nataue sint: vt l. si conuenerit, §. si quis cauerit, ff. de pignor. actio. & ibi per gloss. & Doctores, hoc tamen limitat singulariter Guliel. de Cun. quando debitor non esset soluendo vel esset extincta actio personalis b, vt tunc in subsidium nauis intelligitur esse pignori obligata, per l. qui occidit, §. r. d. ad leg. Aquil. qui text. parum facit secundum Raphael. Fulgo in d. §. si quis cauerit, dic tamen magnam esse auctoritatem Gulielm. cum nemo contradicat, & magis ipsum mouet Imperialis auctoritas quam ille text. & hoc dictum est bene not.

Quæritur * tertio, an possit creditor prohibere debitorem, ne ex sylua nauem faciat? Bartol. & Doctores in dict. §. si quis cauerit in fine, tenent quod creditor debet vt re pignorat, tanquam bonus paterfamilias, l. ea igitur, ff. de pignor. actio. vnde distinguitur, aut sylua erat cædua: & debitor vult cædere secundum modum consuetum, & non potest per creditorem prohiberi: per litem si fundus, in fine, ff. de usufruct. & l. cum tabernam, in princip. D. de pignor. aut non erat cædua, & volebat ultra modum consuetum cædere: & tunc per creditorem potest prohiberi, per dicta iura, dicit tamen Roffred. in dicto Paragrapho si quis cauerit in fin. quod arbitratur ipsum creditorem per hypothecam posse auocare possessionem syluæ & consequenter ne cædat: quia tunc creditor debet fructum percipere, non debitor, vt l. si pignore, §. si prædo, ff. de pignur.

pignor. action. & l. si cum venditor, in princ. D. de emet.

9 Quæritur * quarto, nunquid usufructuarius sylvarum possit incidere arbores & pedamenta pro usu suo, & etiam vendere? dic, quædam sunt arbores non altiores sylva, & istæ continentur sub nomine sylvarum: & ideo pedamenta succidi possunt, sicut ipsa sylva: ut l. ex sylva cadua ff. de usufru. Quædam sunt arbores quæ in altitudine sylvarum excedunt & de his usufructuarius non sumit ramos, sed pedamenta succidit, l. sed si grandes, quæ sequitur, dictam, l. ex sylva cadua, & dic quod sylva non erat cadua, id est, matura, licet aliquæ essent grandes arbores ibi, nam illæ debent cædi cum aliis, cum aliæ essent maturæ. Quædam sunt arbores vetustæ: & tunc non pedamenta, nec rami succidi possunt arboribus etiam euulsis, vel vi ventorum deiectis ad usum suum & velle: ut est text. cum gloss. in d. l. arboribus, in princip. quæ intelligit dict. text. quando sylva non erat cadua: quia tunc potest sumere etiam ex sylva pro vinea sua, dummodo fundum suum deteriolem non faciat: ut d. l. ex sylva cadua, in fin. & in hoc casu tantum habebit usufructuarius, quantum usufructuarius secundum gloss. ibi, sed quando est sylva cadua, tunc plus habet usufructum quam usufructuarius: quia usufructuarius potest cadere & locare sine ultima necessitate sua: usufructuarius autem non potest uti, nisi pro se & necessitate sua: ut Institut. de usu & hab. prin. & §. 1. & l. diuus in princip. ff. eod. tit. ubi habetur etiam quod usufructuarius sylvarum potest cadere & vendere: puta quando esset in remore: quia si non posset vendere, nulla esset utilitas sylvarum, & perinde esset ac si non haberet usufructum sylvarum, ut dict. l.

10 Quæritur * quinto an emphyteuta, qui recipit in emphyteuticum sylvarum vel nemus, inuito domino possit extirpare sylvarum & nemus, & reducere ad prata vel culturam, & plantare vites vel arbores fructiferas: Istam q. format Nicol. de Ma. & Bald. in l. 1. in fin. Cod. de iur. emphyteut. Et videtur primo, quod sic: quia qui accipit in emphyteuticum, accipit ad meliorandum: sed hoc modo melioratur. Sed Nicol. de Ma. dicit contrarium: quia melioratio permittitur, dummodo non mutet formam, l. si cuius, §. usufructuarius, ff. de usufructu. & l. hactenus, §. Neratius, eodem titulo & secundum hoc emphyteuta areæ non poterit ibi domum superædificare: quia forma areæ mutaretur, l. repeti, §. fin. ff. quibus modis usufructus amittitur. Sed Bald. in d. l. prima, in fin. dicit hoc credere verum esse: quia tacite inest ut possit meliorari: ut Authent. si quas ruinas, Codice de sacrosanct. Eccles. & l. 2. Codice de alluvio. & palu. & l. intra utile, §. fin. ff. de mino. Et si tu dicis, non potest mutari forma: Respondetur secundum Bald. forma superficialis mutari potest in melius: quia iste contractus ad hoc est inuentus, ut melioraretur, & absurdum esset dicere, ut qui debet rem æternaliter possidere, non possit rem meliorare meliori forma introducta sub maiori. Tamen Bald. concludit, in d. l. 1. in fin. quod mutatio sylvarum extirpando fieri non potest: sed in ædificando domum fieri potest. Et est ratio, quia domus potest reduci ad aream demolita domo, sed vinea extirpata non erit sylva, ut prius erat, l. quasitum, §. illud fortasse, de leg. 3. & ita tenet Bald. in dict. l. 1. Sed Flor. in d. l. hactenus, §. Neratius, ff. de usufructu. refert omnia prædicta, & tandem concludit, quod adhuc est perple

perplexus quid teneat. Ego vero in
quæstio. ita dicerem: Aut loquimur
de area, & ito cum Bald. vt emphy-
teuta possit domum ædificare, nisi
aliud de mente contrahentium appa-
reat: aut loquimur de sylua: & tunc
si de hoc specialiter est conuentum,
illi conuentioni standum est, l. 2. *Co-
dice de iure emphyteut. coniuñta* l. 1. §.
si conuenerit, *Digestis de posi.* aut nul-
la est conuentio: & tunc aut est sta-
tutum vel consuetudo in loco, & illi
standum est, l. *semper in stipulationi-
bus, de regul. iur.* vt Paduæ obseruatur
de facto: quia emphyteuta extirpant
nemora, aut syluas: aut nulla est con-
uentio, statutum, seu consuetudo: &
tunc aut non est utile, si fiat pratium,
vel terra aratoria: quia forte maior est
utilitas, vel erit, vel tanta percipi
poterit ex nemore, quanta ex pratis
& terris aratoriis: & tunc non posset
emphyteuta syluam extirpare: ex quo
non est melioratio, imo potius deterio-
ratio, & maxime quia instrumento
inuestituræ solet apponi clausula, ad
meliorandum, & non peiorandum,
& ita potest procedere opinio Baldi
aut extirpando syluam fundus effici-
tur valde melior, & tunc aut est in
contractu emphyteutico dictum, vt
pro reditu soluere teneatur tot plaustra
lignorum de illo nemore: & tunc non
posset reducere ipsum ad prata vel cul-
turam: quia non posset soluere dic-
tum, & sic tacite videtur actum in-
ter eos, vt nemus non destruat, vt
l. *si debitor*, §. *verisimile*, ff. *de contra-
hend. empr.* & l. *legatum*, ff. *de usufr.*
leg. aut non fuit dictum de illo nemo-
re: & idem credo, maxime quando
emphyteuta non haberet alia nemo-
ra, ex quibus posset soluere, per d.
iura eadem ratione, aut pensio debet
solui pecunia, vel in aliis rebus, quæ

in sylua non reperiantur & etiam si
esset maior utilitas extirpando syl-
uam, tenerem quod posset, ex quo ha-
bet ad meliorandum. Nec obst. quod
muretur forma, quæ non sit reduci-
bilis facilitate ad suam materiam, l. *re-
peti*, §. *rei muta*, *Digestis quib. modis
usufruct. amitt.* & l. *hactenus*, §. *Nera-
rius*, ff. *de usufruct.* quia illa iura lo-
quuntur in usufructu, quia habet iura debi-
lia, quæ facilliter corrumpuntur, & fi-
niuntur, l. *corruptionem*, C. *de usufruct.*
& §. *fruitur*, *Instit. eod. tit.* sic minus
iuris habet, quam emphyteuta: & ideo
in usufructuario dicendum est, ipsum
non posse extirpare, & formam muta-
re: quia mutata forma mutatur usus-
fructus. qui propter hoc perit, vt dictis
iuribus, non sic in emphyteuta, qui
habet plus iuris, videlicet utile domi-
nium & perpetuum, libro tertio *Dige-
stis de seru. coniuñta* l. 1. *Paragrapho
qui in perpetuum*, l. 3. *Digestis si ager
vellet*.

Quæritur * sexto, aliquis vendidit
nexus vel syluam cum pacto de re-
trouendendo, iuxta l. 2. C. *de pact. inter
empr.* & l. *qui fundum*, ff. *de contrahend.
empr.* an iste emptor possit syluam ex-
tirpare: Et in hac quæstione puto esse
consideranda verba pacti de retrouen-
dendo: si enim dicerent quod teneatur
dictam syluam vel nexus retrouende-
re: tunc iudicarem ipsum non posse
extirpare, quia non posset seruare pa-
ctum de retrouendendo & sic illa iura
non loquuntur de sylua, sed de fundo sic
simpliciter, & tunc aut est pactum ad
certum tempus breue, puta 5. vel 7.
vel 8. annorum, id quod esset maior
utilitas emptoris habere ligna quæ
fructus fundi ad culturam reducendi,
& maius esset damnum venditoris, &
idē per ea quæ dicta sunt in præced. q.
Aut est pactum in perpetuum, & tunc
aut

aut emptor sciebat vel verisimiliter scire debebat se venditori debere retrouendere, & ut consequeretur emptor maiorem utilitatem antequam retrouenderet, fecit extirpare totam syluam: & non posset, & teneretur ad damnum & interesse ipsi venditori retro ementi. *arg. l. 1. §. 1. & quod ibi not. Bart. ff. si quis test. lib. esse iuss. fuerit, & l. nomen debitoris. §. 1. ff. de leg. 3. cum ibi n. 1. & l. si filia mea, & quod ibi not. ff. solut. matr. & quod not. Paul. de Castr. in l. si filio §. fin. eod. titul.* Aut emptor nesciebat nec verisimiliter scire poterat venditorem habere animum de proximo retro emendi: & dubium esset an posset syluam extirpare: & tunc diceretur, aut venditor contradicit: quia asserit se cito retro emere: quia tunc non posset extirpare eadem ratione, *arg. l. si fundum, cum ibi not. C. de rei ven.* Aut dominus non contradicit, vel etiam ignorat, & tunc distingue, ut dixi de emphyteuta in precedente. *quasi.*

12 Quæritur * septimo an maritus possit extirpare nemus sibi datum in dote, & reducere ad culturam? Dicas quod sic: quia propter hoc reddit fundum fructuosior: quia ex cultura plus percipit, quam ex nemore, ut probatur, in d. l. diuortio. §. si vir. in fundo, coniuncta gl. in vers. fructuosior, ff. solut. matr. & l. fin. ff. de iure dot. Sed si non efficeretur fundus fructuosior, tunc ut dixi in duabus q. præced.

13 Quæritur * octauo, an maritus emphyteuta, vel feudatarius, vel similes qui habent ius in re, possint arbores fructiferas incidere? & videtur quod sic: quia habent utile dominium l. 1. ff. si ager, vel l. gal. & cap. 1. §. rei autem, in tit. de inuest. de rer. alie. fa. sed in re sua quilibet est moderator & arbiter

l. in re mandata C. mand. In contrarium facit l. dinor. & si vir in fundo, ff. solut. matr. & l. si vir in fraudem, §. conductor, ff. de iure sis. l. forma. §. si vises, ff. de cens. l. si ita, §. fin. ff. de usufr. & leg. creditor, 1. §. ff. de pig. ac. & hanc vltimam partem tenet Dy. Bart. & Dd. in d. §. si fundum & Bart. in d. §. conductor, & Bald. in auth. qui rem. in si. pen. col. C. de sacros. eccl. Ang. in l. si colonus, ff. arbor. fur. cas. & idem dicas in parte quo ad bona filij, & in usufructuario, ut per Ang. in l. fin. §. fin. autem legata in fin. C. de bon. qua. lib. & probatur in d. l. aequissimum, §. usufructuarius, & idem etiam dicas & multo magis in usufructuario, l. fin. ff. de usu. & hab. Sed prædicta omnia limita, nisi prædicti velint in loco demortuorum vel incisarum alias plantare, ut dicit Ang. in dist. l. si colonus, per d. §. conductor. & idem Paul. de Castr. in d. l. diuortio, §. si fundum, & pro hoc opt. facit. l. agri. & l. vetus fuit quasi. cum duab. seq. ff. de usufr. & l. ex sylua cadua. eod. tit.

Sed * potest dubitari circa prædicta, an si emphyteuta vel fructuarius vel similes incidunt fructiferas arbores eo casu quo non possunt, an propter hoc cadant à iure suo? Et videtur quod sic: quia deteriorant rem sibi concessam à domino, per auth. qui rem. C. de sacros. eccl. & ita tenet Bart. in d. l. diuortio, §. si fundum. Innoc. dicit ibi, quod hoc est speciale in fundo eccl. Lu. autem de Ro. ibi tenet opin. Bald. quando emphyteuta vel feudatarius fuit monitus ut desistat ab incisione, & non desistat, per text. in c. 1. §. quicumque aduocatus, in tit. de pace tenen. in v. sib. feud. Et licet ille text. loquatur in alia materia, tamen eius ratio multum facit pro opin. Bald. quam puto veram, per l. adem. cum ibi not.

not. C. loca, per ea, quia propter, extr.
de loc. & per not. in d. auth. qui rem.
& per l. hoc ampl. §. fina. D. de dam.
infect. & per l. 2. D. de his qui sunt
sui vel alien. iur. & Instit. eod. titul.
§. fin. cum sim.

15 ^c Quæritur * nono, si concessi ali-
cui, ut possit de nemore meo ligna inci-
dere, & ad sui libitum accipere, an
possim postea alteri concedere li-
gna? Dic quod sic, si ligna nemoris
utrique sufficiunt, alias non. arg. l. 2.
§. fin. D. de seru. rust. prad. & l. Lucio.
D. de aqua quot. & est. pro hoc vide
quæ dixi in l. lib. 3. qu. princ. versic.
& quod dixi quod dominus possit im-
ponere seruitutem.

16 Quæritur * decimo est permis-
sum alicui ut possit incidere de ne-
more meo quædam ligna, an poterit
pro libito suo incidere in eodem? Gui-
lielm. de Cun. in auth. qua in provin-
cia C. ubi de crimin. agi oportet, dicit
in fi. pone tu habebas bona iuxta ne-
mus meum, recipiebas ligna de nemo-
re meo iniuste, ab'entasti te, & dixisti
famulis tuis ut incidere sicut tu qui
hactenus ius ipsi fecerunt ut fuit eis
dictum, & iniuste quod remedium
mihi dabitur? Dico quod agatur con-
tra istos tantum, & si isti petent dila-
tionem ad certificandum dominum,
dabitur, & si postea non venerit con-
demnabuntur. & si non sunt soluen-
do, fiet in residuo executio contra do-
minum: per d. auth. qua in provincia,
in qua ita potest poni casus, quod di-
cit esse notand. quia quotidie de facto
potest euenire.

17 Quæritur * 11. si vnus miles vult
in nemore alterius colligere ligna, vi-
de Hof. in sim. de consuet. §. qualiter.

18 Quæritur * 12. si in nemore alieno
capreoli, cerni, vel alia animalia capi-
untur domino ignorante vel contra-

dicente an efficiatur capientis vel do-
mini nemoris, & an propria autori-
tate dominus possit ea retinere? vide
Angel. & Dd. in l. diuus D. de seru.
rust. prad. & quod dixi supra de venat.
& aucupatione.

Quæritur 13. * si rustici dicant se
fuisse vfos nemore tempore cuius non
extat memoria an iuuat eos, ut dican-
cantur acquisiuisse ius vtendi, fruendi
in illo nemore? Cyn. format hanc qu.
in l. fin. in 4. qu. C. de presc. long. temp.
10 vel 20. ann. Et videtur dicere quod
non: quia vfos fr. perditur longissimo
tempore. l. corruptionem. C. de vsufr.
ergo eo tempore quo perderetur, non
acquiratur. facit l. Titio cum moriet. D.
de vsufruct. & tamen cautela est ut ru-
stici non dicant se habere vel acquisi-
uisse ius vtendi fruendi: sed dicant si-
bi constitutam fuisse seruitutem per
ius: vel habere ius quod possint inci-
dere ligna in dicto nemore quando-
cunque. iuxta l. 3. in princ. D. de seru.
rust. prad. Et ad probandum istā con-
stitutionem seruitutis vel iuris allegēt
& probent se vfos fuisse dicto iure ac-
cipiendi ligna per tantum tempus, cu-
ius initij memoria non existat: quia ta-
le tempus habet vim cōstitutionis, &
tit. seu privilegij. l. hoc iure, §. ductus
aqua. D. de aqua quotid. & astin. & cap.
super quibusdam, §. praterea de verb.
signif. & c. 1. de prescrip. lib. 6. imo
plus allegando titulum, & probando
possessionem vel quasi per 10. ann.
inter præsentēs, & 20. inter absentes,
probaretur titul. & seruitus consti-
tuta: ut probatur per glo. in l. seruitu-
tes prædiorum. & ibi Doct. ff. de seru.
& per glo. Barr. & Doct. in l. 1. §. de-
nique 23. de aqua pluuiæ arcend. &
per ea quæ habentur per glos. & doct.
in l. qui in alien. §. sed si non audierit,
D. de acqu. har. & per gloss. & Canonist.

GGg in

in c. peruenit, extra, de censib. & adde
que dixi supra in titu. de seruit. aqua-
duct. vers. circateritium, quando nulla est
conuentio.

- 20 Quæritur 14. & * ultimo, si rustici
vel alij habent vsum nemoris alieni:
puta quia in eo consueti sunt accipere
ligna longissimo tempore, quando ex-
piter iste vsum, vide Cyn. & doct. in d. l.
fin. in 4. q. C. de prescript. long. temp.

ADDITIO.

^a Vena. Vena vnica dicitur etiam si
sub pluribus fundis continuata, &
communis est omnibus dominis fun-
dorum, Paulus Castrensis. consil. 130. in-
cip. in causa mota.

^b Altitio perso. Adde Specul. de alt. &
pen. §. 2. vers. & nota quod iudicium. &
vers. seq.

^c Concessi. Concedo, id est, dono, si
non appareat alia causa, ex qua con-
ceditur, l. vxor, §. fin. vbi gloss. in vers.
quod & Bart. in leg. final. D. de leg. 3.
& plenius per Alex. in l. cum quidam,
in fin. 3. colum. D. si cert. pet. & in l. si
pecuniam 9. colum. de cond. ob caus. &
in l. si me putem, §. 1. de cond. indeb. &
in l. à Titio de verb. oblig. vbi etiam
dicit fin. post Abb. in c. cum venera-
bilis, de except. quod si peto à te equum
commodari, & tu dicis: Concedo,
intelligitur scilicet in commodatum,
per c. pastoralis, de donat. adde glo. in
cap. 1. de vsuris. in 6. quod verbum
Concedo, est generale.

CAPVT XXIII.

De Collibus.

- 1 Collis quid sit, & vnde dicatur.
2 Mons à colle in quibus distinguatur.

Vidimus de montibus in genere:
verum quia colles etiam montes
dicuntur, (scribitur enim, est montis
collis) ideo de ipsis etiam collibus
dicendum est, & dicit Bart. in 1r. Ty-
beriadis, in §. col. ver. ab altitudine mon-
tis dici potest.

Proprie * autem collis dicitur à co-
lendo, quasi mediocres montes qui
coluntur, vt exponit gl. scripturæ dmi-
næ sub Psalmo David, c. 13. ver. illo:
Montes exultauerunt vt arietes, & col-
les sicut agni ouium. Sunt enim montes
magnæ altitudinis, & communiter in-
culci. Colles vero mediocris altitudi-
nis, & communiter sunt culti & intel-
ligo colles habentes altitudinem pro-
priam, non continuatam cum monti-
bus habentibus maiorem altitudinem.
Si enim continuarentur, tunc si essent
culti, dicerentur pendicæ montium.
Horum causa in nonnullis partibus
locus magnæ altitudinis licet cultus,
dicitur mons: & locus paruæ altitudi-
nis licet incultus, dicitur collis.

Distinguitur * autem mons à colle
altitudine, vel cultura ex æstimatione
colentium, l. 1. D. de flumin. & propte-
rea per cælum figurantur hi qui suæ
vitæ sublimitate supra ceteros gra-
diuntur: per montes hi figurantur, qui
non sunt altæ vitæ, per colles homi-
nes intelliguntur inferioris vitæ: vt est
tex. cum gl. vers. cælum, montes, & colles.
C. de sum. Trin.

CAPVT XXIV.

De Valle.

- 1 Vallis quid dicatur.
2 Æqualitas plani qualis esse debeat.
3 Plani appellatione quid contineatur.
4 Vallis improprie quid dicatur.

Vallis

¹ **V**allis * dicitur locus collibus vel montibus circumdatus, à vallo, vallas, quod est circundo: & est locus planus parvæ vel mediocris magnitudinis, planus vero dicitur à Græco quod est iacum. *Id est circundo*, secundum Hugo, dicitur enim planities, id est, æqualitas, secundum Lapiam. Duo ergo requiruntur, primum quod sit latum, secundum quod sint eius partes æquales, id est, æqualiter planæ, ita quod una aliam non superexcedat, distinguitur itaque vallis à plano ex circumdatione: potest enim planus esse non circumdatus montibus, nec altitudine alia. Item differt à latitudine, quia si sit locus parvæ latitudinis montibus, vel collibus circumdatus, dicitur vallis. Si autem est magnæ latitudinis, dicitur planities, hoc autem opinione circumcolectum astringitur, *arg. l. 1. ff. de flum.* Differt etiam ab æqualitate: quia vallis dicitur etiam si habet concavitate, planus autem æqualitati æquiparatur.

² **Æ**qualitas * autem plani qualis esse debeat, dubitari potest, puto non omnimodam æqualitatem requiri, sed sufficit si notabiliter in vnam partem non vergat, *facit l. cui dens. D. de ad. edi.* Notabiliter autem in vnam partem vergere probabiliter dici potest, quando inde aqua multum de terra auferat, ita quod vltimæ & culturam deteriores faciat, *arg. D. de aqua plu. arc. l. 1. §. fin. & D. de edil. edict. leg. 1. §. sciendum.* Fossæ autem agrotum, & vitarum, & ripæ ipsius plani sunt, & loquor de plano totali: ut si de plano Tyberis loquamur, sicut enim fossæ quæ sunt in fundo, fundi sunt: ita quæ sunt in totali plano, sunt plani, *l. præd. §. ita legatum, D. de fun. instruct.* & sic natura quæ loquuntur in his quæ in plano Tyberis committuntur locum

haberent etiam in his quæ in dictis foueis & ripis committuntur.

³ **Q**uid * ergo si committerentur in eo loco, qui per attractionem aquæ versus flumen vergit, an in plano Tyberis dicitur commissum? Videtur quod non dicit enim *lex pen. ff. de flum.* ex quo à plano vergere incipit, sed dictio, à separationem denotat, *D. de att. empt. l. non autem. §. fin.* ergo ille locus sic vergens, est separatus & distinctus à plano. Dic si quærat an talis locus appellatione agri contineatur, & dicendum est quod non, per rationem prædictam. Si vero quæritur an totalis plani Tyberis appellatione contineatur: aduertendum est, si quoddam flumen planum vadit, ita ut ab utraque parte fluminis planum Tyberis appelletur: quod in dicto loco fieret, in plano factum esse diceretur, quinimo etiam quod in ipso flumine fieret, in tali plano sub totali appellatione nominato factum esse diceretur, cum enim in ipsum flumen aditus & exitus, aliter quam per ipsum flumen non habeatur, merito ipsius plani appellatione continetur, ut in simili in multis casibus iura dicunt. Sic etiam ager, cum toros qui sunt in utraque parte, vnius plani appellatione contineatur: ergo & ipsum flumen, alias flumen medium divideret, nec esset vnus planus, sed plures. *argum. D. de verb. signif. l. recte dicimus.* Facit ad hoc, quia quod fiat in aqua putei, in ipsa re factum videtur, *leg. is qui in puteum. in princ. ff. quod vi aut clam.* & habetur per Bart. *in tract. suo Tyber. in §. col. vers. val. dicitur.* Sed ibi etiam Bart. dicit, quid si alia parte fluminis essent montes vel colles, dicit quod ille locus propter aquæ attractionem vergens, plani appellatione continetur: sed ibi planus definit.

GGg 2 &

enere:
montes
montis
collibus
rr. Ty-
re mon-

r à co-
tes qui
e diui-
er. illo-
& col-
montes
ter in-
ritudi-
intel-
m pro-
monti-
linem.
essent
ntium.
ritibus
ultus,
ritudi-

à colle
atione
roptre-
ui suæ
s gra-
nt, qui
homi-
vot est
colles.

V.

debeat.
estur.
Vallis

& locus ille ripæ fluminis cedit: *ut d. l. penult. ff. de flumin.* etiam si ipsum flumen aliunde habeat additum. *arg. D. vti poss. l. si duo, §. si supr. ades. cum sim.*

- 4 Et adde * prædictis, quod valles etiam dicuntur illæ quæ non sunt montibus vel collibus circumdatæ, sed sunt in locis inferioribus vel concavis aquosis, & ut plurimum concavatis, de quibus dicam infra in elemento aquæ in tit. de vallibus aquosis.

CAPVT XXV.

De Aqua.

- 1 Aqua servitutis materia.
- 2 Quicquid solo superponitur, ipsi cedit secus tamen in aqua.

1 **A**qua * secundum nos est elementum, ideo post terram, de aqua consequenter pro maiori nostra perfectione videndum esse putavi. Sed ut in omnibus ordinem servemus, prius à mari tanquam digniori exordium capiamus: post reliqua quæ in primis ad servitutem aquæ pertinent, ut etiam ordo requirit, breuiter perquiramus: si tamen prius vnum dixerimus, quod in aqua mirabile videtur.

- 2 Nam * licet regulariter quicquid solo superponitur, cedat solo, *l. adeo. §. cum in suo. D. de acquir. rer. dom.* tamen secus est in aqua, quæ est supra solum: quia tunc solum cedit aquæ, quæ supra imponitur, *d. l. adeo. §. in sola. ibi,* cuius est ipsum flumen, & est speciale in flumine & in mari, & in certis aquis, in quibus locum habet ius alluvionis, secundum Bart. in *tr. de aliu. in 6. col.* & Bart. in *l. si plures. in 8. col. in fin. C. de seru. vide etiam Bald. in l. item lapil. in pr. D. de rer. diq.*

CAPVT XXVI.

De Mari.

- 1 Mari, quod natura omnibus patet, servitus privata imponi non potest.
- 2 Domum quis vendere potest, hoc pacto, quod emptor ibi talem artem exercere non possit.
- 3 In mari vel maris in litore an quis edificare valeat: & an edificium suum efficiatur, & quando.
- 4 Civitates in mari fundatæ ipsorum edificantium sunt.
- 5 Mare, vel aliquem maris usum, aut iurisdictionem, an aliquis præscribere valeat.
- 6 Mare an aliquis tanto tempore præscribere possit, cuius inity memoria in contrarium non extet.
- 7 Veneti, qui gulphum maris Adriatici, cuius memoria in contrarium non extat, possederunt: ipsum mare quod eius iurisdictionem præscripserunt, & similiter Ianuenses in mari suo.
- 8 Maris proprietates aliquid præscriptione vel consuetudine præscribi potest.
- 9 Mare possedisse, vel quasi, vel aliquam in eo iurisdictionem habuisse, quomodo quis dicatur.
- 10 Veneri mari Adriatico an possint imponere gabellas, & merces conductas contra Venerorum statuta confiscare.
- 11 Mare, in quo aliquis non exercuit iurisdictionem, ut possit dicere ipsam præscripsisse: an licet non sit alicuius domini ratione: an saltem quoad iurisdictionis ius alicuius, ut maleficia quæ ibi committuntur,

- mittuntur, punire possit: & an gentes, quæ ibi ad habitandum accedunt, possit iudicare.
- 12 Iurisdicção quanta sit in territorio mari coherenti & usque ad quod spatium.
- 13 Insula propinqua, vel modico spatio stare qua dicatur.
- 14 Milliaria centum per mare, est minus duabus diebus.
- 15 Insula maris si esset in mari alto à qualibet regione distans ultra centum milliaria, quid iuris.
- 16 Insula Sardinia Italia dicitur: licet ab Italia modico freto distet.
- 17 Iurisdictionem in terra habentes, habent etiam in mari usque ad centum milliaria tantum: ultra vero solum Imperatoris iurisdicção est.
- 18 Papa si in mari moriatur, in illa ciuitate successoris electio fieri debet.
- 19 Imperator si mihi ciuitatem aliquam donauerit, omnes eius pertinentias donare videtur.
- 20 Delictum si esset commissum in mari inter duas ciuitates punctualiter aque distantes, in cuius confinio ipsum delictum esse dicatur.
- 21 Maris in eadem particula si plures habirent, vel ad ipsos pertineat, & ibi delictum commissum fuerit, quis primo cognoscere debeat.
- 22 Contentio si oriatur de his quæ in mari gesta sint, vel ad mare spectent, qualiter indicandum, vel faciendum erit.
- 23 Mare quid sit.
- 24 Maris fines an reperiuntur.
- 25 Mare qualiter designabitur.
- 26 Territorij alicuius appellatione an etiam mare comprehendatur: &

districtus per illam ciuitatem.

- 27 Ciuitates maxime an etiam in mari districtus habeant.
- 28 In mari existens, quod per ciuitatem maritimam regitur, puta per Venetos, vel Iannenses, an extra districtum esse dicatur.
- 29 Mare rubrum an reperiatur.

Mari,* quod natura omnibus patet, seruitus priuata imponi nõ potest, l. vend. in princ. D. commun. præd. quia maris communis est usus omnibus hominibus, vt aëris, l. littora §. 1. D. ne quid in loc. publ. & Inst. de rer. diu. §. 1. & l. iniuriarum ac. §. si quis me prohibeat, D. de iniur. Sed à principe imponi seruitus mari potest, vt dicit gl. in d. l. venditor. in princ. per l. seru §. pen. D. de seru. Sed licet priuatus in mari seruitutem constituere non poterit, tamen se & suos hæredes per stipulationes vel contractus obligare potest, vt non nisi in aliqua parte maris liceat sibi vel hæredibus suis piscari, vel aliquid aliud facere, vt est text. cum gloss. in d. l. vend. in princ. & idem intelligit ibi Paul. de Cast. in qualibet alia aqua publica, eadem ratione. Et eodem modo potest quis se obligare ad non impediendum alium priuatum in aqua publica, vel loc. publ. aliquid facere, non erit tamen seruitus realis vel prædialis, per nos in l. vt pomum, ff. de seru. & l. pecoris, D. de seruic. urb. præd. & l. Mela §. fin. de ali. & cib. leg.

Et similiter * potest quis vendere domum hoc pacto, quod emptor non possit ibi exercere talem artem, & valeat ista conuentio secundum Bartol. Ang. Flor. & Dd. in d. l. venditor. in princip. & per Paul. de Cast. in l. quoties 15. D. de seru. Et his casibus non poterit promittens vel eius hæredes contrahere suæ promissioni: & sic contra

G G g 3 factum

factum suum proprium, quatenus interest eius, cui facta est promissio, licet Respublica pro suo interesse possit contra venire, *l. iuris gentium, §. si paciscar. & l. ius publicum. D. de pact.* secundum Dd. in *d. l. venditor. in princ.* Sed ubi non est à principe mari servitus imposita, nec à privato aliqua obligatio constituta: tunc mare passim omnibus patet *ut d. l. venditor. in princ.* eius usus communis est omnibus hominibus, *ut aeris, dist. l. littora cum simil.* Et ideo si quis in mari piscari prohibeatur nulla lege privata vel publica vel contradicente, vel in mari terra immittere, vel educere, potest agere actione iniuriarum, *l. iniur. §. si quis me prohibeat. ff. de iniur. & l. 1. §. si quis in mari Digestis ne quid in loco publico.* imo potest quis in mari piscari etiam ante aedes meas, vel prætorium meum, nec ipsum prohibere possum, & prohibendo similiter teneor actio. iniuriarum, *ut text. in d. §. si quis me prohibeat versic. usurpatum tamen.*

3 Sed * queritur nunquid in mari, vel littore maris possit quis ædificare & an ædificium efficiatur suum, & quando? & dic quod potest, & ædificiū statim sit suum, cum pilas iactavit nec requiritur rei perfectio. *l. ergo §. fina. ff. de acquiren. rer. dom.* Nam ille est tuendus qui in littore ædificat, vel in mari. *D. ne quid in loc. publ. l. 2. §. adversus.* ubi vitur verbo præsentis temporis scilicet ædificat, ergo sufficit si in præsentis ædificet, & opus prosequatur nō autem est opus quod perfecit. & ita vult Barthol. in *l. quominus in §. colum. in fine D. de flumin.* ubi etiam declarat quando, quis dicatur opus prosequi. Et propterea dicit Bald. in *rub. D. de rer. divi. in 3. col.*

4 Quod sic faciunt Veneti, qui sunt

fundati in mari. & de iure gentium civitates fundatæ in mari sunt ipsorum ædificantium *l. in tantum in princ. eod. titu.* & hac ratione dicit eleganter Bald. quod Veneti prætendunt libertatem *: quia non ædificaverunt in solo alicuius, sed si quis in solo iurisdictionali alicuius ædificat, illius dicitur subditus, *ut not. Spec. in tit. de adif. dom. ver. quid si petitur civitas.* Et prædicta vera intellige nisi in mari aliquid fiat quō portus statio, iterve nauigantium deterius fiat, *l. 1. §. si in mari D. ne quid in flum. public.*

5 Sed * nunquid possit aliquis præscribere mare, vel aliquem usum maris aut iurisdictionem? & videtur quod non potest præscribere tempore: quia loca iuris gentium longæ possessionis præscriptione acquiri non possunt, *ut est casus in l. fin. in princ. & ibi hoc not. Angel. & dicit. ff. de usuc.*

6 Sed * an possit præscribere tanto tempore cuius rei memoria non existat? Et videtur similiter, quod non, quia ex quo mare est commune omnibus *ut dixi,* ergo videtur quod contra infantes, & nondum genitos, quod impossibile est, præscribi posset: quia non valenti agere non currit præscriptio, *l. 1. in fine. C. de anna. præscripti.* Item quia istud videtur contra ius naturale ergo præscribi non potest, *arg. d. l. fina. in l. iura sanguinis. ff. de regu. iur.* In contrarium videtur, quod imo tanto tempore possit acquiri quia in mari ita est iurdictio, sicut in terra, *ut not. in c. ubi periculum de elect. in 6. in versi. territorium.* ergo præscribi potest, *l. viros. C. de divers. offic. lib. 12. & ita not. Bald. in rub. de rer. divi. in 2. col.* Item quia possessio vel quasi cuius non existat memoria habet vim tituli, seu privilegij, aut iuris constituti, *l. in hoc iure, §. dicitur*

ductus aque, D. aqua quot. & esti. & c. super quibusdam, §. praterca, extra. de verbo. signific. & c. 1. de præscript. in 6. Et hoc vult text. cum gloss. in l. vsum aque, C. de aquaduct. lib. 11. & gloss. fin. secundum primum intellectum, l. diligenter, cod. titul. Sed per titul. & privilegium possunt per principem concedi, ut quis etiam priuatus habeat iurisdictionem in mari, l. venditor. in princip. cum gloss. communia prædio. & dixi supra in princip. ergo possessione vel quasi dicti temporis per d. iur. Item quia mate & alia flumina per consuetudinem possunt præscribi & acquiri, ut notat gloss. in d. vsum. ergo potuerunt etiam per possessionem tanti temporis, cuius non existat memoria, quæ habet vim consuetudinis, præscribi, ut d. c. 1. de præscript. in 6. coniuncto c. fin. & ibi not. extra. de consuet. & ita tenet Bart. & Ang. & Doct. in l. sane si maris, ff. de iniuriis, & Bald. in rubr. ff. de rerum diuisi. in 2. colum. & Angel. in l. fina. ff. de vscap. & in consil. quod incipit, rhema super quo consilium quaritur, & c. ita etiam tenui supra, in 1. libr. in 5. quæst. princip. & ex prædictis sequitur.

7 Quod Vcheti, * qui gulphum maris Adriatici tanto tempore, cuius non extat memoria, possederunt, ipsum mare quoad eius iurisdictionem præscriperunt, & similiter Ianuenses in mari suo, ut not. Doct. in dictis locis. Sed prædicta intelligo vera, quando allegatur titulus seu privilegium Imperatoris, vel quod credat se, vel maiores suos habuisse ius in mari, argum. eorum quæ not. Bart. in l. Celsus, D. de vscap. Bald. in l. indicis, C. de rei vend. Secus si confiteretur se & maiores suos nunquam habuisse aliquem titulum, vel aliquod ius, sed tantum

præscripsisse per dictum tempus, nam tunc non sufficeret: quia potius corruptela esset quam præscriptio, ut in auth. ut nul. iud. §. 1. & ibi gloss. colum. 9. & quando longiori tempore possederent, tanto maiori culpa tenerentur, ut c. fin. extra. de consuet. quia licet præsumptio esset iuris, & de iure, tamen admitteretur probatio in contrarium per confessionem partis, ut not. in auth. sed iam necesse, quæ est in corpore, unde sumitur, C. de do. ante nu. & gloss. in l. in contractibus, in princip. C. de non num. pec. sicut dicit in simili Innoc. & Doct. in c. quia plerisque, extra. de immun. eccles. & c. cum Bart. extra. de re iudic. & quia essent in mala fide c. fin. de præscript. & c. male fidei possessor, de regu. iur. in 6. & licet præsumatur bona fides de 30. ann. l. fin. C. unde vi. & ibi per Bart. in fin. tamen contra istam præsumptionem potest probari mala fides, maxime ex confessione partis possidentis.

Item * prædicta intellige quoad vsum & iurisdictionem, non autem quoad proprietatem: quia illa non potest præscribi aliqua præscriptione vel consuetudine, l. diligenter, in fin. C. de aquaduct. lib. 11. quia sunt de iure gentium & publico, & in vtu publico, ut mare, flumina navigabilia nullo tempore acquiruntur, nisi concessio Cæsaris aut Senatus interueniat, & hoc tenet gloss. in l. fin. ff. de vscap. quam sequitur Angel. in leg. sane si maris, ff. de iniuriis. Sed hoc intelligo quando quis vellet se fundare in præscript. simpliciter: sed si vellet se fundare in tit. seu privilegio Cæsaris, & ad ipsum probandum allegaret possessionem, vel quasi, tanti temporis, cuius non extat memoria, sufficeret etiam ad acquirendum dominium, c. super quibus

quibusdam, §. *præterea*, de verb. signific. & per c. 2. de præscript. in 6. per l. hoc iure, §. *ductu aquæ*, de aqua quot. & *asti*. inuncta gl. notabili in l. *seruitutes prædiorum*, cum ibi not. per Dd. ff. de seru. & adde omnino quæ dixi supra in titulo de seru. aquædu. in §. q. princip. ver. & ex prædictis deciditur, ubi posui quanto tempore præscribamur loca publica & ius pascendi in fluminibus.

9 Sed *dubitari potest, quomodo quis dicatur possedisse, vel quasi, mare: vel aliquam in eo iurisdictionem? dic ille qui habet imperium in mari, dicitur mare possidere, quod patet per leges quæ permittunt soli principi dispo- nere de his, ff. de verbor. oblig. l. *continuus*, §. *cum quis*, ff. de contrah. empt. l. *sed* & *Celsus*, in princip. & l. *quominus*, ff. de flumin. & ita eleganter notat Bar- tol. in tract. *Tyberia*. in tit. de alveo. ver- siculo publice iurisdictionum, & idem in effectu tenet Bald. in l. *si plures*, in 4. colum. in princ. Cod. de condit. insert. quod tene menti: quia hoc allegavi contra Brixienfes, quod lacus gardæ esset totus de territorio Veronensi: quia semper Veronenses & principes qui dominari sunt Veronæ exercue- runt imperium & iurisdictionem su- per toto lacu: & ita fuit iudicatum per excelsum consilium rogatarum Ve- netiarum, & idem dico de gulpho ma- ris, quod custoditur per Venetos, & super illo exercuerunt atque exercent iurisdictionem in dicto gulpho, & ita etiam obseruatur.

10 Sed * nunquid hoc prætextu pos- sint Veneti nauigantibus per mare Adriaticum in gulpho cum merci- bus imponere gabellas, & confisca- re merces conductas contra Veneto- rum statuta? Bald. format in rubric. de rerum diuis. in 2. colum. ad fin. versiculo *sed nunquid*, & videtur quod

non, per l. 1. Codice vectig. nou. Instit. non possess. Item quia ius confiscan- di nulli competit, nisi principi, Co- dice de bon. vac. l. 1. libro 10. & c. 1. in titulo quæ sunt regalia in vsibus feud. In contrarium videtur, quod secun- dum Bald. totus mundus hodie hoc iure vitur, & derogatum est legibus contrariis, facit l. *colonus* Paragra- pho *nauem Digestis loca*. Item quia ista specialis confiscandi consuetu- do speciali principis permissioni comparatur, ut not. in simili, in au- then. de mand. princip. Paragrapho & *indicare*, colum. 4. Item quia Veneti in eorum imperio habent regalia, & iura, nec superiorem saltem de facto, recognoscunt, ideo in mari prædi- cto possunt imponere gabellas, & confiscare merces, & bona sicut in ci- uitate Venetiarum: quia tantam iurif- dictionem habent in mari, quantam in ciuitate Venetiarum per ea quæ not. Bart. in tract. de insula, in prima & secunda colum. & dicam in quæstion. sequent. Sed ubi non esset ista consue- tudo, vel ubi non haberent imperium, vel si haberent, cognoscerent ipsum à superiore, tunc non possent imponere gabellas, ut in toto tit. C. vectig. nou. In- stit. non poss.

Quid * autem de mari, in quo ali- quis non exercuit iurisdictionem tan- to tempore, ut possit dicere præscrip- sisse aliquam iurisdictionem, an licet sit nullius ratione domini, an saltem quoad iurisdictionis ius, sit alicuius, ut maleficia quæ ibi committuntur pos- sit punire, & an gentes, quæ ibi ad ha- bitandum accedunt, possit iudicare? Ista quæstio formatur per Bartol. in eo tractatu de insula, in 2. colum. qui dicit quod pro decisione huius quæstionis est videndum.

An * ille qui habet iurisdictionem 12 in

An * ille qui habet iurisdictionem in territorio coherenti mari, habeat iurisdictionem in mari, & vsque ad quod spatium? & videtur dicere ipse quod non, quia mare commune est omnibus, *ut saepe dictum est*. In contrarium dicit esse veritatem: quia sicut præles prouinciæ debet purgare prouinciam malis hominibus per terram, *leg. congruit. ff. de offic. præ. ita per aquam, l. prima. C. de classicis, libro 10.* & ibi Bartol. dicit per illum textum: quod sicut quis potest punire delinquentem in suo territorio ita delinquentem in mari, quod subiicitur illi ciuitati vel prouinciæ, *allegat l. Caesar. D. de public. & ita notat Bartol. & Ioann. And. & Doct. in c. ubi periculum, in versic. territorio, de elect. in 6. & vide per Angel. omnino in l. sane si maris. D. de in iur. & Bald. in l. arbor. §. de vestibulo. ff. communi diuidund. & Angel. in leg. insula Italia. D. de iudiciis, qui dicit, quod per illam legem fuit dictum Pilis de consilio Bartol. quod delictum commissum in mari propinquo portui ciuitatis Pifarum, deberet ibi puniri: quia est particula maris, quod intelligebatur subiacere ciuitati Pifarum, imo plus dicit ibi Angel. si illa particula maris esset in remoto mari, si tamen nulli loco terrestri erat propinquior, ubi exerceretur imperium, debet Pilis puniri. Et idem dicit de aliis ciuitatibus, cum similis casus accideret, *l. prima. C. de classicis. l. 11. quam dicit non esse alibi*. Circa quod addere que dicam in sequ. quæstio, & hoc apparet secundum Bart. in d. tractatu, si in mari quis habet iurisdictionem, multo magis habet in insulis quæ sunt in dicto mari. Insulæ enim illius prouinciæ propinquæ quæ modico spatio distant, illius prouinciæ esse dicuntur, *d. l. Insula, & l. notionem, §. 1. ff. de verb. sig. & not.**

Angel. & Dd. in d. leg. insula.

Quæ autem * dicatur insula propinqua, vel modico spatio distare? dicitur secundum Bart. in d. tract. per centum miliaria, vicinus enim tunc dicitur, *l. 4. §. tan vicinum, ff. de dam. infect. & extr. de rescript. c. nonnulli, ubi dicitur, quod in duas dietas non dicitur locus remotus.*

Constat autem, * quod centum miliaria per mare, est minus duabus dietis, & quod vsque ad centum miliaria dicatur locus propinquus, probatur in l. quicumque. C. de Episc. & cler. & hoc singulariter tene, menti quod habentes iurisdictionem in territorio coherente mari, dicuntur habere iurisdictionem etiam in mari, & in insulis quæ sunt in mari vicino vsque ad centum miliaria: & possunt ita capere & punire delinquentes in maria vsque ad centum miliaria, sicut in terra in suo territorio. Quod not. quia habui de facto pro Ianuensibus contra Venetos: quia Dominus Lauretari cepit Maurium Catonium Ianuensem, qui capi non poterat, quia non erat in mari Venetorum & petebat 33. millia ducatorum pro damno sibi dato. Ego inter alias feci vnam positionem, quod mare in quo captus fuerat, non erat propinquus alicui loco terrestri seu territorio: quam ipsi modo no. & confessus est creditor non potuisse capi, ex quo non erat in gulpho Venetorum, & allegaui Bart. & Angel. de quibus supra, propter quod de modico venerunt ad concordiam.

Sed * quid si insula maris esset in mari alto à qualibet regione distans ultra centum miliaria? Bartol. in d. tract. de insula, in 2. col. dicit, quod hoc casu non potest nobis dici vicina vel propinqua. per l. pen. §. Paulus respondit, ff. de acqu. rer. dō. & l. insula, cod. rit. & per not. in simili. Inst. de rer. diuis. §. insula.

H h h

- 16 Et ideo concludit, quod * insula Sardinæ Italiæ dicitur, licet ab Italia modico fero distet. Si autem nec alteri insulæ est vicina, tunc non possumus dicere, quod aliquis in ea habet jurisdictionem, nisi Imperator^d qui est Dominus totius mundi, *l. de precatio. ff. ad l. Rhod. de jact.* Vnde dicit Bart. quod talis insula occupanti concederetur quoad Dominium, sed si quoad jurisdictionem pro magistratu vel Rectore se gesse. ita absque principis jussu, intellige in illa insula remota, incideret in leg. *Jul. majest. l. 3. ff. ad leg. Jul. majest.* & hoc secundum jura civilia, sed secundum jus gentium gentes quæ dictam insulam occuparent, facerent sibi regem, *l. ex hoc iure gentium, ff. de inst. & jur. & illos manu regia regere, l. 2. circa princ. ff. de orig. iur.* & hoc seruandum esset inter gentes, quando nec jure Romano nec alio iure vtuntur.
- 17 Et ex prædictis not. Barto. valentes habere jurisdictionem in terra, habere etiam in mari usque ad centum miliaria * tantum: ultra vero quod sit solum iurisdictio Imperatoris, Sed Ang. in *d. l. insula Italiæ. de iud. vt dixi in quest. preced.* vult, quod habeant etiam iurisdictio in mari & eius insulis valde remotis, dummodo alij loco terrestri non sint magis propinque. Facit ad prædicta gloss. 1. in *c. quoniam, & quod ibi not. extr. de deci.* Et a id quæ not. Bart. in *l. 2. de naufr. lib. 11.*
- 18 Vnde ex hoc sequitur, * si Papa moritur in mari, in illa ciuitate, debet fieri electio successoris Papæ secundum Ioan. And. in *c. ubi periculum, de elect. in 6. & Ang. in l. sane si maris. D. de iniur.*
- 19 Item * si Imperator donat mihi ciuitatem, videtur donare & omnes pertinentias, de quibus loquitur Innoc. in *c. cum ad sedem, ext. de resti. spo.* & tam in mari, quam in terra: quia mare sicut

terra distinguitur: vt not. in *d. c. ubi periculum, & l. 1. C. de classi. lib. 11. & leg. de precatio. ff. ad l. Rhod. de jact. & ita not. Bald. in l. beneficium, in 2. colum. in princ. ff. de consti. princ.*

Sed * quid si inter duas ciuitates 10 punctualiter æque distantes esset delictum commissum in mari? dic, tunc diceretur esse commissum in confinio, quod est commune vtriusque ciuitatis, *l. arbor, in princ. & § de vestibulo, ff. communi diuid.* Et ideo pariter ad vtramque spectat cognitio criminis, & contractus, sicuti quando punctualiter in confinio plurium ciuitatum in terra delinquitur vel contrahitur, secundum Ange. in *d. l. sane si maris.*

Sed * quid si in eadem particula 21 maris plures habent, vel ad ipsos pertineat? tunc quilibet poterit cognoscere, & erit locus præuentioni, *l. si quis postea, ff. de iudic.* & præuenisse intelligitur quantum ad imperium, qui delinquentem capit in mari. Nam per personalem capturam intelligitur iurisdictio esse præuenta, secundum Ioan. And. in *c. 1. de dec. & obl. in nouela*, quem sequitur Angel. in dicta *l. sane si maris, in fin.*

Sed * si oritur contentio de his, quæ 22 gesta sunt in mari, vel ad mare spectant, qualiter erit iudicandum vel faciendum? dic quod maris consuetudo seruanda est, vt est text. not. in *authen. de usu. nauis. §. fin. colum. 11. & hoc not. gloss.* quod intelligit quando non repugnat iuris legibus, & sic dicit debere intelligi *l. de precatio, de l. Rhod. de jact.* & quod maris consuetudo sit seruanda, tenet Bald. in *d. l. obseruare, §. an. tequam.* per illu text. ff. de off. c. pr. consul. & hoc inducit argumentum ad cursu brauij Venetorum, eum fieri debeat per mare, sicut vsitatus est, & alij similiter per mare cum ballistis solent ludere, vt alibi consue-

rum

tum est. Et vide apud Muranum, quæ est prope ciuitatem Venetiarum ubi sunt pulchra vitrea. Vltimo pro complemento à parte maris subiicio aliquas quæstiones: quæ licet non tangant proprie seruitutis materiam, viles tamen erunt pro ipsius declaratione.

- 23 Et primo * quæro quid si mare, secundum Bart. in tractatu de insula, in prin. est collectio multarum aquarum salinarum, proprie enim mare ab amaritudine dicitur, & oportet ut cum mari contineatur, alias enim licet mare appelletur mare, tamen non est: sed potius stagnum vel lacus: & tunc est iuris privati vel publici, ut de flumine dicitur.
- 24 Secundo quæro, * an reperiuntur fines? dic quod sic, ut not. in c. ubi periculum, de electio. in 6. & notat Bald. l. si testamentum. C. de institut. & substitut. sub conditione.
- 25 Tertio quæro, * qualiter designabitur mare? dic per terram propinquam, cui mare magis adhæret, & sub qua distingui consuevit, secundum Bald. in dicta l. testamentum, alleg. in auth. omnes, ut obed. indic. §. 1.
- 26 Quarto quæro, * an appellatione territorij alicuius ciuitatis comprehendatur etiam mare & districtus per illam ciuitatem? & videtur quod sic, maxime in fauorabilibus, ut not. in d. c. ubi periculum & ibi per Dominum Marcum, & Doffor. in §. porro.
- 27 Quinto quæro, * an ciuitates maritimæ etiam in mari habeant districtus? dic quod sic: ut not. Ioan. Mo. in dicto c. ubi periculum.
- 28 Sexto quæro, * an existens in mari, quod regitur per ciuitatem maritimam, puta per Venetos, vel Ianuenses, dicatur esse ultra districtum? dic quod non, imo potest jus reddi, sicut Venetiis & Ianuæ: ut per Bald. in l. 1. C. de sent. ex peric. recit.

Septimo & vltimo quæro, * an mare rubrum reperitur? dic quod sic, text. est in l. si non sint. §. fin. D. de usuro & argen. legat. Cetera circa materiam maris, vide quæ scribit Bart. in tractatu de insula, & quæ dicam in tribus sequentijs.

A D D I T I O.

a Libertatem. Veneti dicuntur de populo Ro. Bart. in l. hostes, de captiuis, nec recognoscunt superiorem ex præscriptione. Bart. ibi. & Bala. in l. 1. D. de re diu. & sunt Domini maris Adriatici & litorum eius, scilicet, in genere, non in specie: quia littora sunt ciuitatum adiacentium littori. Bald. in l. pen. C. de cond. infer. & vide Bart. l. quominus, 2. q. de sum. & in l. sane. D. de injur. & Salic. in l. 3. C. de nau. fen. & per Bart. Capol. in l. eum qui vellit. de verb. sign.

b Insula. Insulæ maris sunt subditæ ciuitati magis vicinæ, l. insula, & ibi Dd. & Bart. D. de indic. ubi etiam Bart. dicit de piratis se reducentibus ad insulas: quia conueniri possunt in ciuitate vicina insulæ, adde etiam Bart. in tract. Tyber. 2. part. de insula, in princ.

c Insula. Distans à terra ultra centum milliaria, nullius est, nisi occupantis, vide Bart. in d. tract. Tyber.

d Iurisdictio. Imperator habet iurisdictionem generalem, Bald. in c. ad hoc in 4. colum. de pac. iur. fir. & Bald. in l. 2. C. in quibus cas. col. lib. 1. ubi dicit, quod habet Dominium generale & vniuersale in omnibus rebus, sed non particulare, vide Bart. in extranag. ad reprim. versic. totius urbis, & Alex. consil. 76. 1. part. & Abba, in c. venerabilem, de elect.

CAPVT XXVII.

De Littore maris.

- 1 *Littus maris est, quatenus hylernus fluctus maximus excurrit.*
- 2 *Littora sub cuius imperio esse dicantur.*
- 3 *In littore maris quæ fieri licitum sit.*
- 4 *Terra quæ est in mari, vel. rena maris, cuius esse dicatur.*
- 5 *Fundum in alicuius si fluminis impetu lignamina vel vegetes, vel alia res projecta sint, quid de illis fieri debeat.*

- 1 **L**ittus maris est,* quatenus hybernus fluctus maximus excurrit, *leg. littus. D. de verb. signif. & Instit. de rer. diuis. § flumina*, sicut mare naturali iure commune est omnium: ita & littora maris communia sunt, *l. 1. in fi. ff. de rer. diuis. & Inst. eod. titul. §. 1.* & propter hoc nemo ad littus maris accedere prohibetur, dummodo à vallis & monumentis & ædificiis se absteineat, *t. nemo, D. de rer. diuis. & §. 1.*
- 2 Littora * in quibus populus Romæ habet imperium, populi Rom. esse dicuntur, *l. littora, in princ. D. ne quid in loco publ.* quod intellige quo ad iurisdictionem vel protectionem: sed quoad usum, sunt communia, *ut d. §. 1. & ibi glo. in vers. per hoc & gl. in d. l. littora*, quo vero ad Dominium, seu ad proprietatem, sunt in bonis nullius, *ut §. littorum. Inst. de rer. diuis. & ita etiam vult Bald. in rub. D. eod. tit. in 4. colu. vers. sed quid si ædificiū*, sicuti illius iurisdictionis est Cæsaris, & sic ista tria sunt diuersa, proprietas, usus, iurisdictionis, seu protectio, ut dicit Bald. secundum Iac. de Ra. in leg. quadam. *D. de rer. diuis.*
- 3 In * littore maris licitum est casam

ponere, in qua piscatores se recipiant, *l. riparum, §. fin. ff. de rer. diuis. & licitum est ædificare in mari, ut fecerunt Veneti: ut dixit Bald. in rub. de rer. diuis. in 4. col. & dixi in tit. preced. in princ.* & quod quis in littore maris ædificauerit, ipsius erit, sublato ædificio vel collapsio, iure quasi postliminij, reuertitur locus in pristinam causam, & si alius in eodem loco ædificauerit, eius fiet, *l. in tantum, in princ. D. de rer. diuis. & l. quæ in littore, in princ. D. de acquir. rer. dom.* secus si pro parte tantum esset collapsum, vel si fundamenta in totum remansissent, vel pro majori parte: ut ibi, secundum Bald. & quia dixi licitum esse in littore ædificare, intellige nisi usus impediretur, *l. in littore, D. ne quid in loco public.* Item intellige, quando ædificando nemo sentit damnum, *l. 2. §. aduersus, eod. titu. & intelligitur quis ædificare, quando in littore pilas iactauerit, non autem requiritur rei perfectio, l. ergo, §. fin. ff. de acquir. rer. dom. ut dixi in tit. preced. vers. sed queritur virum in mari.* Item licitum est in littore maris retia desiccare, & ex mari ad litus deducere. *l. riparum, in princ. D. de rer. diuis. & Instit. eod. titu. §. littorum.* Item lapilli & gemmæ, cæteraque in littore inuenta, iure naturali statim nostra sunt.

Item * quid de terra, quæ est in mari, vel arena maris? dic idem, quod dixi de mari vel littore, *ut d. §. littorum, in fin.* & ideo licitum est cuilibet accipere gemmam vel arenam maris, & efficitur occupantis & exportantis, secus est de lapidibus & aliis, quæ in littore ex causa naufragij vel ex vehiculo alicuius ceciderunt, quia non licet ea capere, imo qui accipit animo sibi acquirendi, magis quam fur est: *ut l. 1. & 2. ff. de incend. ruin. & naufrag. de qua materia vide in l. eum, & anten. nanigia,*

navigia, C. de Furt. & Feder. de Sen. in c. 1. 102. quod incipit, Domine Franciscus. Idem esset quando ex vi fluminis ligna vel rates, vel aliæ res ad littus maris, vel ad fundum alicuius pervenerint, & ibi dicit eleganter.

- 5 Quod * si in fundum alicuius projecta sunt lignamina vel vegetes, vel aliæ res ex impetu fluminis, si agro noceant, si Dominus agri vult eas & licite facere, consiliū est, ut per iudicē fieri faciat proclamationem in locis vicinis, ut Dominus res illas tollat intra certū terminū: alias illæ res pro derelictis habeantur, & occupanti concedantur: maxime si illæ res sunt viles, ex causa namque quis compelli potest agere, ut not. in l. 1. §. C. ut nemo inui. Hic autem subest causa, quia illæ res nocent agris alienis, dicit tamen quod securior via esset, ut post aliquod tempus post dictam proclamationem venderentur dictæ res, & pretium pauperibus erogaretur, *arg. cum tu. ext. de vsc. cum simil.* quæ not. quia sæpe contingit ubi sunt flumina rapida & torrentia.

CAPVT XXVIII.

De Portu.

- 1 Portus statio, & angiportus quid proprie sint.
 2 Portus & flumina publica sunt, licet ciuitates Italia de consuetudine ea sicut imperium, præscripser. nt.
 3 Portus omnis in solo insula est.
 4 Portus maris hominum ingenio fabricati, an omnium populorum publici sint, an vero edificantium.
 5 Testamentum factum in portu ciuitatis Soldani, an dicatur factum in terro Soldani.

6 Moles in mari projecta causa faciendi vel muniendi portus, an jaci possunt.

Portus * est locus conclusus, quo importantur merces, atque inde exportantur: eaque nihilominus statio est conclusa, atque munita: inde angiportum, l. portus, D. de verbor. signif. Et dicitur locus conclusus, id est, locus ubi rates morantur & stant, secundum gloss. ibi. Statio vero dicitur à stando, & ideo stationis verbo is locus demonstratur, ubicunque naues tute stare possunt: ut l. 1. §. statioem 13. D. de fluminib. ne quid in flumi. public. Angiportus dicitur strictus portus.

Portus, * & flumina, publica sunt, l. nemo in fi. D. de rer. diuis. & Instit. cod. §. 1. & ideo ius piscandi commune est omnibus in portu fluminibusque, *inst. de rer. diuis. §. flum.* quoad jurisdictionem, portus, sunt Cæsaris, vel illius Domini, vel ciuitatis, vel territorij, in quibus sunt: ut c. 1. in princ. in tit. quæ sint regal. in vrb. feud. & ideo vectigalia seu redditus illius portus proveniētes ex mercibus, sunt de regalibus, & dicuntur publica vectigalia, ut d. c. 1. & l. inter publica. §. fin. D. de verbor. signif. & propterea spectant ad Cæsare, et d. c. 1. quod intelligo, nisi Dominus ciuitatis vel territorij illius loci, in quo est portus, habeat regalia: quia tunc ad eum spectant illa regalia. Et quando Papa, vel Imperator facit aliquem regem, quærentur sibi omnia regalia quasi specialiter concessa, secundum Bald. in d. c. 1. circa fin. & vide quæ statim dicam infra vers. sed quare iuxta præd. et. Hodie vero ciuitates Italiae sibi de consuetudine præscripserunt merum imperium, & ita portus & flumina, licet de iure communi sint principis: ut d. c. 1. pro quo facit gloss. magna in fi. §. iurandum, in auth. de defen. ciu. secundum

H h 3

Bart. in l. quominus, in 2. col. in fi. ff. de sum. & dicam in tit. seq.

3 Et adde, * quod omnes portus in solo sunt insulæ, l. *Cesar. D. de public. & ve. sig. & commun.* & ideo dicit ibi Bart. si quis in portu insulæ ciuitatis Pisane deprehendatur, potest puniri in ciuitate, sub qua est insula. Circa quod vide quæ dixi in tit. de mari.

4 Sed quæto juxta prædicta, an * portus maris ingenio hominum fabricati sint publici omnium populorum an vero ædificantium? & videtur quod sint publici: per ea quæ supra dixi: In contrarium videtur, quod sint ædificantium, l. *in tantum, in princ. ff. de ver. dinis.* Item videtur quod sint communes, sicut aqua est communis, dic secundum Bald. in rubr. *D. de ver. dinis, in 6. col. in princ.* quod ædificia sunt ædificantium, sed portus sunt publici.

5 Et ex his insurgit vna pulchra dubitatio, * an testamentum factum in portu cuiusdam ciuitatis Soldani, dicatur factum in terris Soldani: Et Bald. ibi dicit, quod tempore suo hoc fuit reuocatum in dubium. Et dicatur quod non, quia portus est publicus, & ita Christianorum, sicut Saracenorum, nam hoc est introductum de iure gentium. Consequentia autem inferebatur ex prædictis, l. *hoc legatum, de leg. 3.* Sed Bald. in l. *iustitia ante fin. princ. D. de iust. & iur.* dicebat se consuluisset super testamento cuiusdam facto in Barbaria duobus testibus, ipsum valuisse, quia cum appareat, quæ forma testandi ibi seruetur, præsumitur quod seruetur jus gen. tãquam æquissimum, arg. l. *omnes populi, in fin. D. de iust. & iur.* Idem vult Bart. in l. *1. C. quemad. test. aper.* qui similiter dicit, quod de facto consultus fuit super quodam testamento vnius mercatoris de Ancona, facto in terra Soldani Babylonie,

& dixit valere testamentum factum secundum merum jus gentium, quod præsumitur ibi vigere nisi contrarium probetur, cum sit tale jus gent. apud omnes, sicut consuetudo in dubio præsumenda, nam istud jus gent. est bonum & æquum, ideo seruandum, & potius seruare debemus jus cano. quam ciuile: quia illud inhæret iuri diuino, sed sub lege diuina sunt omnes populi & nationes, sed jus ciuile non viget vbique locorum, facit c. *quod super. extr. de voto.* & adde quæ not. Bart. & Dd. in l. *qui latronibus, in princ. ff. de test. & Ange. & Dd. in d. l. 2. C. quemad. test. aper. & Dd. in l. si non speciali, C. de testam.*

Reperiuntur etiam * moles in mari 6 projectæ causa faciendi vel muniendi portum, quas in mari quis jacere potest, maxime ea de causa, vt l. 2. §. *aduersus. D. ne quid in loc. publi.* & si maritus haberet in dotem ciuitatem, vel territorium juxta mare, & jaceret moles in mari pro portu faciendo vel muniendo, vel pro muniendis muris ciuitatis vel castelli dotalis, diceretur impensa necessaria, vt l. 1. §. *inter necessarias, ff. de impen. & de istis molibus loquitur Virgil. in 5. Æneid.* dum de Carthagine loquens dicit, *Miratur molem Æneas, magna quond. m.* & ciuitas Neapolitana habet istam molem in mari, quæ vulgariter *el molo* appellatur, quam Alphonsus rex mihice instaurauit, intra quam est nobilis portus ciuitatis Neapolitanæ.

ADDITIO.

a *Portus.* Portus est de regalibus principis. Bald. in c. 1. in princ. *quæ sint regal.*

CAPVT

CAPVT XXIX.

De Naui.

- 1 Seruitus naui imponi non potest, ut cum in portu erit, semper merces deferre teneatur.
- 2 Seruitus nauigandi, si lacus perpetuus in tuo fundo sit, ut ad fundum meum peruenitur, imponi potest.
- 3 Seruitus aqueductus cur ex lacu fieri non possit.
- 4 Arbore si Dominus cadere voluerit, & nauta arboribus nauem ligare velit, quid juris.
- 5 Nauigationis tempus esse dicitur à Calendis Aprilis vsque ad Calend. Octobr.

1 **S**eruitus * naui imponi non potest: ut cum erit in portu, semper teneatur deferre merces: quia seruitus non potest imponi, quæ de facili extinguitur, & sic nec naui ex quo de facili cōsumitur & modicū durat, licet ex nouis tabulis conficiatur: ut not. Angelus in d. l. foramen. Nec obstat, quod domo imponitur seruitus, & tamen aliquando ruit, quia illud raro contingit, ideo non considerandum, l. nam ad ea. D. de legi. & ita vult gloss. & Ange. in d. l. foramen. in fin. & ex prædictis sequitur seruitutem iumentis imponi non posse, nec hominibus, quia de facili moriuntur, & perpetuam causam non habet, & ideo lex appellat operam seu ministerium serui, non seruitutem, & intellige in prædictis seruitutem imponi nō posse iure propriæ seruitutis, sed bene potest valere iure obligationis personalis, per not. in l. ut pomum. D. de seru. & l. pecoris. D. de seruit. rust. præd. & l. Mela. §. fin. D. de alim. & cib. leg.

2 Seruitus * autem nauigandi, si lacus perpetuus in tuo fundo est, ut per-

ueniatur ad fundum meum, imponi potest, l. via constum. §. si lacus, D. de seruit. rust. præd.

Sed quæ est ratio, * quod seruitus aqueductus ex lacu fieri non potest, ut d. l. foramen, §. omnes, & tamen seruitus nauigij imponi potest, ut ibi. Respondeo secundum Henricum: quia quandoque currit nauigium, quandoque vero non aqueductus vero continet. Vel hoc fauore nauigij. Vel dic & tertio, quod per nauigiū non minuitur aqua, sed per aqueductum sic, ita not. gloss. in dicto. §. omnes, & d. l. via constum. §. si lacus, in ver. nauigandi. Licitum est autem nauigantibus naues ad ripas applicare, funesque arboribus ibi natis religare, l. riparum, in princ. D. de rer. diuis. & Instit. eod. §. riparum.

Sed si Dominus * vult incidere arbores & nauta vult ligare nauem arboribus: vide gloss. in dictis iuribus, & Bald. in l. item lapilli, in penult. colum. i. fin. D. de rer. diuis. & quod dicam in tit. de ripa. Nautis vsu fruct. legato, nauigatione uti potest, licet naufragij periculum imminet: nautis enim paratur ut nauigeret, l. arboribus, §. nautis, D. de vsu fruct. dummodo nauigeret tempore nauigationis, & non alio, D. de rei vend. l. non vti que. §. fin. & C. de offic. rect. provinc. l. ciuitas.

Et * dicitur tempus nauigationis esse à Calend. Aprilis, vsque ad Calend. Octobr. ut l. quotoies, in fin. C. de naufr. lib. 11. & not. gloss. fin. in leg. qui petitorio, de rei vend. dicit tamen Bart. in d. leg. quotoies, in fin. & in hoc standū esse consuetudini, si facit illud, quod fecisset diligens nauicularius quando illa lex non seruatur in tempore, quod est aptum, maxime apud Veneros, qui omni tempore nauigant. Redditi nauigiorum sunt de regalibus, sicut plaustrorum, cap. 1. quæ sint regalia.

regalia, & ibi not. Bald. hodie secus est in Italia, quia ciuitates de consuetudine sibi hoc præscripserunt, *ut dixi in tit. preced. vers. hodie ciuitates*, & de privilegio nauiculariorum, & quando privilegio uti liceat, vide *l. semper. §. nauigatores, cum gloss. magna. D. de iure inuicini. & Hostiens. in summa. tit. de peregr. & de materia nauigationis, & nauiculariorum, vide in toto titu. C. de nauicula. & tit. sequen. de prædiis nauticis*, & in aliis sequen. in titu. de nauibus non excu. & de nauifra. de classi. libr. 11. & toto titu. D. naut. caup. stab. & titu. D. & C. de naut. for. & in authen. de naut. usu. colum. 9. & D. ad leg. Rhod. de iact. l. 1. & 2. & l. scapham. D. de euict. Bald. in l. 1. §. de exercitoribus. D. naut. caup. stab.

CAPVT XXX.

De Lacu.

- 1 Lacus est qui perpetuam aquam habet.
- 2 Stagnum est, quod temporalem continet aquam ibi stagnantem.
- 3 Ex lacu vel ex stagno aquaductus seruitus concedi non potest.
- 4 Seruitus aquæ tollendæ per rotam ex lacu an imponi possit.
- 5 Interdictum de fonte in lacu etiam locum habet.
- 6 Lacuum seu stagnorum alluione si uni aliquid detrahatur, & alteri addatur, quid iuris.
- 7 Lacus fructus si à Perujsi communi emerim, commune autem habebat ibi proprias naues ad piscandum, quarum etiam usum volo, quid iuris.

1 Lacus est, * qui perpetuam habet aquam, leg. 1. paragr. lacus, ut in flum. publ. nauig. li. 2. gloss. in l. foramen,

paragr. 1. vers. lacus. D. de seru. urb. prad. dicit. Lacus est, qui viuam aquam habet, non tamen inde exeuntem, allegat d. paragr. lacus appellatur, sicut est lacus Gardæ, qui habet aquam exeuntem & facientem initium, & hoc attestatur Plinius dicens, Lacus est Italiæ, natus in agro Veronensi initium omne transmittens.

Stagnum² est, * quod temporalem² continet aquam ibi stagnantem, quæ quidem plerumque hyeme cogitur, d. leg. paragr. stagnum, & not. glo. in d. leg. foramen. paragr. 1. in ver. lacus, & de utroque habetur per gloss. in leg. vicinus, paragr. lacus, ff. de aqua plu. arcen.

Ex lacu³ * vel stagno seruitus aquæ ductus concedi non potest, d. leg. foramen. paragr. 1. Et ibi ponitur ratio in text. & gloss. sed seruitus nauigij imponi potest, l. g. via constitui, paragr. si lacus. D. de seru. rust. prad. & quæ sit ratio differentię, ponitur in gloss. & dixi in titu. preced. vers. seruitus autem nauigandi.

Sed⁴ * an seruitus aquæ tollendæ per totam ex lacu imponi possit, vide text. glo. & Dd. in leg. 2. D. communia prad.

Interdictum⁵ * de fonte habet locum etiā in lacu. l. 1. in prin. D. de fonte, & dicā infra de fontibus. Lacus nec crescit nec decrescit, licet quandoque aqua crescat vel decrescat, l. vicinus, §. lacus. D. de aqua plu. arcen. Et ideo lacus & stagna licet interdum crescant, interdum decrescant, suos terminos tamen retinent. ideo in his jus alluionis locum non habet, l. lacus & stagna in prin. de acquir. rer. dom. & l. Rutilia Polla. D. de contrahen. empti. Sed circa hoc concludere.

Quidam⁶ * lacus & stagna priuata sunt. Neque non est dubium, quod per alluionem vni neque detrahatur, neque addit:

addit: sed locus ille qui aqua lacus vel stagni inundatur, remanet eius, cuius primo fuerat. *d. paragr. lacus. & d. leg. lacus.* Quidam sunt lacus & stagna publica, & hoc duobus modis esse potest, quandoque enim sunt publica, id est, reipubl. ut ibi nullus piscari possit, nisi ille cui respublic. commiserit, ut in lacu Perusino: & tunc idem ac si priuatus. *leg. sed & Celsus. D. de contraben. empt.* quandoque sunt publica, & in usu publico, quia per eum quilibet transit, & in eo piscatur quilibet ad placitum: tunc addit & detrahit per alluionem sicut flumina public. *D. de verb. sign. leg. litus, D. ut in flumin. public. nauc. lic. & ita not. Bart. in tracta. Tyber. in 4. colum. vers. de lacu. vero & stagno. & vide Bart. & Dd. in d. leg. lacus, & d. leg. Rutilia Polla.*

7 Sed pone, * emi à communi Perusij fructus lacus, commune autem habebat ibi proprias naues ad piscandum, quatum usum volo: commune negat, quid juris? dic quod debeo habere; quia redigor ad instar usufructuarij vel conductoris. *D. loc. leg. sed addes paragr. illud facit D. de usufr. leg. item si fundi paragr. seminarior. secundum Bald. in leg. de fundo verbor. significat. in lacu Perusino. vide gloss. in l. eo de sun. instruct.*

ADDITIO.

a Stagnum. Stagnum publicum an potest piscari impune. *vide Specul. in titul. de causa possess. & propr. in princ. in 8. colum. in vers. octauum est vi licet.*

C A P. XXXI.

De fluminibus.

- 1 Flumen quid sit & de eius multiplici differentia.
- 2 Torrens est quod hyeme currit.
- 3 Flumen à riuo in quo differat.
- 4 Fluminis publici cuius sit proprietates & usus.
- 5 In loco publico, sicut sunt flumina &c. edificare non licet.
- 6 Fluminum publicorum usus communis est, sicut viarum publicarum littorum.
- 7 Statutum si dixerit, quod gentes loci teneantur sequi usque ad alueum nouum fluminis, an ultra alueum desiccatum gentes sequi teneantur.
- 8 Fluminis caput est, unde aqua nascitur.
- 9 Flumen si in agrum meum lignamina duxerit, an mea efficiantur, remissive.
- 10 Villa alicuius vel castelli dominus si locauerit dictam villam vel territorium, vel terrena loca, an riuos aquarum, vel pontes: vel alia syluestra loca locasse videatur.
- 11 Concedam si tibi castrum cum toto territorio, an in ea concessione locus syluestris, vel usus aquar. veniat.
- 12 Castro concesso, munitiones qua ad castri defensionem existunt concessa intelliguntur.
- 13 Flumina nunquid veniant in concessione fendorum regalium, si forte usque ad tale flumen concedantur, vel de tali flumine usque ad tale.
- 14 Dictio, ad, cuius natura sit.
- 15 Flumen si navigabile sit, prator concedere nequit aquaductum.

1 **F**lumina * quædam sunt perennia, quædam torrentia. Perenne est illud, quod semper fluit.

2 **T**orrentis est, * quod in hyeme currit, si tamen aliqua æstate aruit, quod alias per hyemen fluebat, non ideo minus perenne. l. 1. §. item fluminum, ff. ne quid in flum. publ. facit. l. 1. §. duo sunt genera. ff. de aqua quotid. & æstina. Fluminum quædam sunt publica, quædam non publica. Flumen est, ut Cassius diffinit, quod perenne sit, d. l. 1. §. fluminum. Sed omnia pene flumina perennia sunt, l. nemo. §. fin. ff. de rer. diuis. Et dicitur perenne, propter ea flumina, quæ ad tempus fluunt, ut Rapo, Meloncellon, quæ sunt priuata: ut dicit gloss. & est in §. flumina. Instit. de rer. diuis. qui dicit, flumina omnia publica sunt, debet intelligi de fluminibus perpetuis, ut est Padus & Rhenus, secundum gloss. ibi, priuata vero flumina sunt, quæ manu extracta sunt, l. 1. §. si fossa. ff. de flum. & not. gloss. in d. l. nemo. §. 1. & d. §. flumina. quæ exemplificant de fossatis in agris positis, quæ crescunt & decrescunt. Fluminum quædam nauigabilia, quædam non, l. 1. paragr. in fluminum, cum paragr. sequent. & l. quominus. ff. de fluminib. & l. 1. ff. ne quid in loco publ.

3 **Flumen** * à riuo magnitudine discernendum est, aut existimatione circumcolentium: ut l. 1. §. 1. ff. de flum. quem text. not. ad probandum quid sit flumen, aut in cuius territorio sit, quia recurrendum est ad existimationem seu opinionem circumcolentium, & propterea debent accipi testes fluminis: ut etiam est faciendum, quando dubitatur de aliquo opere, de quo non extat memoria: ut per Mar. Sil. & Rapha. Ful. in l. si arbiter, in fin. in versio. audiissent, ff. de probat.

4 **Dicamus** * primo de flumine publico, & primo cuius sit proprietas & &

usus. Et dic proprietatem esse Cæsaris: quia flumina sunt de regalibus, c. 1. quæ sint regal. & l. flumin. in prin. ff. de damno infect. & ibi Angel. tenet hoc. Sed hodie ciuitates Lombardiæ, cum sibi de consuetudine vel ex privilegio pacis Constantiæ acquisuerint merum imperium & regalia, ut dicit gloss. not. in anthe. de defens. ciuit. §. iurandum, in gl. magna. in fin. & per Bald. in c. in princ. in fin. 2. colum. in tit. de pace tenen. & late per Angel. de Aret. in l. illud, la. 2. de appel. licet Bald. in c. Domino guerram, ante fin. in princ. in tit. hoc finitur lex. deinde inci. consuet. rer. aliter dixerit, & quæ sunt in Lombardia, sunt illius, in cuius territorio fluunt, & ita tenet Barr. in l. quominus, in 2. col. in fin. de flum. qui plus dicit, quod etiam ciuitates totius Italiæ præscripserunt sibi merum imperium, & flumina secundum ciuitates Lombardiæ, potest etiam iuari titulo de pace Constantiæ, & adde quæ dixi supra de portu. versi. hodie vero ciuitates Italia, & tit. de nauigio, circa fin. alia vero ciuitates extra Italiam, si habent regalia, dicuntur habere proprietatem fluminum, quæ sunt in earum territorio, & non alia, & hoc vult Angel. in d. leg. fluminum. in prin.

Et ex prædictis sequitur, * quod sicut in loco publico regulariter non licet ædificare, l. 1. §. 2. ff. ne quid in loco publico, ita nec licet in flum. publ. ædificare, nisi auctoritate publica, puta principis vel senatus, l. 2. paragr. si quis à principe. ff. ne quid in loco publico. & l. si in publ. §. final. & leg. quod principis iussu. ff. de aqua pluui. arce. d. vel auctoritate populi, per cuius territorium discurret, si ille populus habet regalia, ut populus Bonon. vnde in flumine Rheni licite concedet potestatem ædificandi molendinum priuato, dum tam-

men

men sine incommodo cuiuscunque;
fiat, d. l. fluminum, in p. inc. & hoc not.
Angel. & Id. Item si concedatur per
leg. municipale, id est, statutum, po-
puli, l. 2. in vers. ff. ne quid in loco publ.
& l. prohibere, paragr. plane, ibi, si non
lex municip. ff. quod vi aut clam. Item si
concedatur per administratores ciui-
tatis, quæ habet regalia, d. paragr. plane.
Et vide quæ ibi not. Barto. Sed si po-
pulus aut ciuitas non haberet regalia,
seu merum imperium, non posset con-
cedere jus ædificandi in flumine publ.
ex quo publica flumina sunt de patri-
monio Cæsaris, dicto c. 1. quæ sint rega-
lia, secundum Angel. in d. l. fluminum,
& dixi supra circa princip. Et prædicta
intellige in flumine publ. navigabili,
secus si est flumen non navigabile,
nam flumina publica sunt juris com-
munis, quia de iure communi in flum.
publ. sine cuiuspiam iniuria absque
alia impetratione ædificari potest, si
non est navigabile, nec specialiter ve-
teretur per principem vel senatum & si-
miles, l. quominus, ff. de flum. & vide quæ
not. Bald. in rubr. ff. de rer. diuis. in 5. co-
lum. cum seq. ubi ponit, an & quando
quis possit in flumine, publ. ædificare?
& adde prædictis omnino quæ plene
dixi supra in ti. de seru. r. in quest. 10.
cum q. seq. ubi plene examinaui, an &
quando loca puta viæ & flumina pos-
sint vendi seu alienari, & quando ædi-
ficatur in flum. publ. an debeat caueri
de dam. in fect. vide in d. l. fluminum, in
prin. & ibi Dd.

- 6 Vltus autem * fluminum publicorum
communis est, sicut viarum publica-
rum, & litorum, ut probatur in l. 2. § 1.
ib. loca enim publica vtrique priuatorum
vsib. deserviunt ff. ne quid in loc. publ.
Et ista communio hoc inducit, ut jus
b piscandi b omnibus commune sit, in
fluminibus & portu. paragr. flumina.

Instit. de rer. diuis. & ibi gloss. & Doct.
& Bald. in l. item lapilli, l. 9. ff. eod. tit. &
vide quæ dixi supra de seruit. aqueduct.
in 2. q. princ. vers. & ex prædictis se-
quitur decisio multarum q. circa fin.
Item ista communio inducit, ut locus
sit præoccupationi, leg. 2. paragr. 1. ne
quid in loco publ. & per hoc patet deci-
sio, de duobus plaustris inuicem sibi
obuiantibus, quia deferendum est ei,
quod primo viam intrauit, quia præoc-
cupauit sibi vsum & appropriauit. Sed
si simul, erit locus gratificationi: & si
via est capax amborum currum, inui-
cem sibi cedere debet, secundum Ang.
& Doct. in d. l. fluminum, & de dictis
plaustris sibi obuiantibus, vide glo. &
Dd. in l. per agrum. C. de seruit. & gloss.
in d. l. 2. § 1. D. ne quid in loco publ. &
idem dicas de duabus nauibus inuicem
obuiantibus flumine vel riuo eadem
ratione. Fluius est ipsa aqua fluens,
quæ est eadem sicut vinum, licet de
dolio in dolium sit mutatum, ita dicit
Bald. in rub. de rer. diuis. in 13. colu. &
fin. vers. fluius autē, allegat quod not.
in l. si vsus n. d. ciuitat. D. quib. mod.
vsus fruct. amit. quæto quomodo agnos-
catur, quando alueus sit mutatus? dic
quando desinit esse prima forma, id est,
quando sic excreuit, quod aqua alia
fluat, l. adeo. §. quod si toto. ff. de acqu. r.
rer. dom. sed non credo simpliciter esse
verum, quod flumen sit aqua fluens,
imo constat ex aqua & alueo, leg. pen.
& ibi gloss. D. de flum. & facit quod
dixi supra de lacu, circa prin.

Sed * pone, statutum dicit, quod
gentes loci teneantur sequi vlti-
que ad alueum nouum fluminis, &
an vltra alueum desiccatum tenean-
tur sequi gentes, vide Guil. de Cune. in
leg. de quibus. D. de legib. ubi etiam
declarat, si flumen mutauit alueum,
an jus quod primo habebatur super eo

remanet, & de ista mutatione alvei fluminis, vide qua plenissime scrip. supra in tit. de serui. 1. 2. quasi. princ.

Caput fluminis dicitur unde nascitur aqua, * text. est in l. 1. §. hac interdita. vers. caput. ff. de aqua quot. & asti. ut est text. cum gloss. in l. servitus aqua de serui. rust. prad. & ita vult Barr. in tracta. de insula in 6. colum. qui dicit, quod caput fluminis est unde flumen originem cepit, ut si ex fonte, ipse fons sit caput. & ibi dicitur esse princ. seu initium in d. vers. caput. & eodem modo pes, & finis dicitur locus, ubi terminatur, scilicet mare, in quod intrat: vel aliquod flumen, & habetur plenius per Bald. in l. 1. in 11. col. vers. & est notandum, quod agri. ff. de rerum diuis. Flumina publica dicuntur communia, eo quod omnibus animantibus permittitur his uti publice, sicut communibus, & lauando, & bibendo, vel similia faciendo ut no. gloss. in l. item lapilli ff. de rer. diuis. Item aqua fluminum publicorum est communis, quia conceditur occupanti, & animalibus irrationalibus, ut not. gloss. in d. l. item lapilli D. de rer. diuis. & propterea dicit ibi Bald. quod licitum est exportare aquam de flumine, & exportantis efficitur, nisi propter hoc efficeretur omnino deterior navigatio, l. quominus. de flumin. & similiter ex aqua fit sal, si extrahitur de flumine, vel mari, vel arena, efficitur occupantis, quod not. Nam flumina censitorum vice funguntur, ut ex privato in publicum addicant, & ex publico in privatum: & sic vni dant & alteri, l. ergo. §. flum. ff. de acq. rer. dom.

9. Sed * nunquid si flumen ducit lignamina in agrum meum, efficiantur mea, vel quid juris sit vide quae scripsi supra de litore maris in fin. & Bald. in rub. ff. de rer. diuis. in 11. col. in fin. vers.

sed nunquid trabes & ligna. & vide Dd. maxime Paul. de Castr. in l. hoc amplius paragr. de his. ff. de dam. infect.

Si dominus alicuius villae vel castelli, * locavit dictam villam, vel castellum, vel territorium, vel terrena, non videtur locare flumina, vel riuos aquarum, nec pontes, nec alia loca syluestria ad culturam penitus inhabilia: nisi in quantum aqua est expediens ad culturam, & de residuo dictae aquae poterit uti dominus pro collib. & praedijs suis, ut est casus menti tenendus, l. 1. C. de macti. & col. lib. 11. & ibi hoc not. Barr. singulariter, & item tenet Ludo. de Ro. in suo sing. 63. quod incipit, sed no. mirabilem casum, qui plus dicit.

Si * concedo tibi castrum cum toto territorio, in ea concessione non venit locus syluestris, per vltus aquarum per d. l. 1. Sed aduerte ne decipiaris, quia si Lud. intellexit verbum concessione plenaria, puta donatione, vel venditione, sicut capitur in l. fin. ff. de donat. forte non diceret, Verum, quia eo ipso quod princeps donat castrum cum territorio, donare videtur etiam loca syluestria & flumina, per c. 1. cum ibi plene not. per Bald. in tit. de capira. qui cu. vendidit. & per ea quae not. Bald. in c. 1. §. ad hoc in tit. de pa. iura fir. & c. 1. §. si quis maso in col. 3. tit. de cotrou. inuesti.

Vbi dicitur, * quod concessio castro, intelliguntur concessae & munitiones, quae sunt ad defensionem castri ibi positae perpetua patris sui destinatione, quamvis non sint infixae ut machinae, ballistae, & simil. quod no. Sed si intellexit verbum Concedo, pro locatione, vel emphyteusi, sicut loquitur d. l. diceret verum. & ita loquitur Bar. ibi, & ita saluari potest dictum Ludo. quia verbum, Concedo, generale est, & accipitur secundum naturam contractus, cui adijcitur, ut not. Archid. in c. 11

*c. 1. in verbo Concedat, de usu lib. 6. facit c. 1. de iniur. eo lib. In diuisionibus regnorum veniunt & cedunt flumina, secundum Arch. l. 4. q. 1. ecclesias quæ sequitur Bald. in c. 1. §. si quis de mæso. in pen. col. ad fin. in tit. de controuer. in-
uest. & Albert. de Ros. in rub. C. fin. reg.*

13 Item, * nunquid flumina veniant in concessione feudorum regalia si forte concedantur vsque ad tale flumen, vel de tali flumine, vsque ad tale? & Arch. format istam q. in d. c. ecclesias. qui dicit, quod per illam dictionem, & vsque, utrumque flumen venit, & vnde incipit, & ubi fluit.

14 De dictione ad, * satis potest dici, quod sit adiunctina secundum eum, ut refert & tenet Bald. in d. §. si quis de mæso. pen. col. & Alber. in d. rub. C. fin. reg. Si flumen est in confinio duarum ciuitatum vel territoriorum, in dubio commune præsumitur esse, & iurisdicção cuiuslibet ciuitati competit, vel in ipso flumine vsque ad medium fluminis, quia omnia sunt in confinio eorum, qui ab utraque parte possident, l. arboribus. D. commun. diu. l. 2. §. raterea. ff. de aqua plu. arcend. & l. adeo. §. fina. ff. de acquir. rerum dom. Vnde circa ea quæ committuntur in ipso flumine, quilibet habet iurisdicçãoem vsque ad medium fluminis, & ita tenet Bart. in tractatu Tyberidis, in 10. col. versic. item videndum est. & idem not. Bald. in c. ex his. in pen. col. ad fin. extra de probat. quod intellige, nisi appateret contrarium: puta quia alter dominorum, vel una tantum ciuitas totum flumen possideret, dominando ipsi, ut dixi supra de mari, versic. sed dubitari potest, vel nisi esset flumen priuatum vnius: quia tunc idem iudicari deberet, sicut de fundo priuato, ut statim dicitur de flumine priuato.

15 Si flumen est nauigabile, * non

potest prætor concedere ductum aquæ ex eo fieri, quia flumen minus nauigabile efficiat. Idemque est & si propter hoc aliud flumen fiat nauigabile, leg. si plures. paragr. fina. ff. de aqua plu. arcend. & ibi Dd. & lex communis ibi per gloss. & Bart. plene. ff. de flum. Nemo tamen poterit ædificare in flumine publico etiam non nauigabili, puta faciendo clusam molendini, immittendo trabes vel cæmenta in ripa vicini eo inuito: quoniam immittens habet solum usum, vicinus autem proprietatem & usum: ergo eo inuito usufructuarius ædificare non potest, quantumcunque conditionem proprietarij meliorem faciat, leg. usufr. nouum riuum. D. de usufruct. & leg. fin. D. de usu & hab. & ita vult Angel. in l. fluminum in princip. ff. de damn. infect. & habetur per Bartol. in d. leg. quominus. & adde quæ dixi supra in tit. de seruitute aqueduct. in §. quæst. princ. & in 1. libr. 3. quæst. princ. & quæ not. Bald. in rub. ff. de rer. diuis.

ADDITIO

a *Propriet.* Flumina dicuntur esse Imperatoris vniuersaliter: sed in dominio particulari sunt locorum vicinorum. Bald. in leg. penult. colum. 4. C. de condit. in ser.

b *Inu piscandi* Flumine in publico ut liceat piscari & nauigare & similia, vide Specul. de causa possess. & propriet. par. 3. versic. 6. & seq. usque ad fin. & nequid in flum. publ.

c *Est communis.* Fluminis publici aqua an potest impune duci ad fundum vicini, vide Specul. de causa possess. & propriet. paragr. quarto, versic. aliud quoque. & infra.

CAPVT XXXII.

De flumine priuato.

- 1 Flumina priuata qua dicantur.
- 2 Fossata an cauari deb ant & munda-
ri per colonum, vel Dominum.

Diximus * de flumine publico, nunc dicamus de priuato. Priuata flumina sunt quæ ad tempus fluunt, vt Rapo & Meloncellon. l. 1. §. flumina. D. de flum. Item illa quæ sunt manufacta, l. 1. §. si fossa. D. eod. titu. & ita not. gloss. in l. nemo. §. 1. D. de rer. diuis. ideo etiam dicuntur flumina priuata, fossata in agris posita, quæ crescunt & decrescunt, in leg. 1. §. 2. D. de flum. & d. leg. nemo. in fin. & not. gl. in §. flumina. Insti. de rer. diuis. & dixi supra circa prin. & idem not. Bald. in l. item lapilli in 2. conclusio. D. de rer. diuis. qui dicit quod priuatum flumen est, quatenus in suo ingreditur, & non semper fluit, vt sunt gurgites, & quædam fossata, quæ continuationem non habent. Quæ enim crescunt, publica sunt, d. l. nemo. §. 1. & vide Bald. in d. l. item lapilli in 2. colum. ad fin. Item flumen priuatum dicitur, quando esset in Dominio vnius tantum, puta quia incipit ex fonte, qui in agro suo oritur, & discurret per sua prædia vsque ad flumen publicum, vel mare, a gum. l. si quis dunturno. D. si seru. ve. d. Item potest dici flumen priuatum, cum proprietates vel iurisdictiones competat vni tantum Domino, vel ciuitati, tanquam eius: quia respectu aliorum est priuati iuris illius Domini vel ciuitatis, in cuius territorio est, vel qui in eo habet iurisdictionem, & propterea per alluionem, hoc est, per additionem vel

detractiōem, quæ sit à flumine, non additur vel detrahatur iurisdictioni, sicut dictum est de lacu. D. de contrah. empt. l. Rutilia Polla. & ff. de aqua plu. arcend. l. vicinus. paragr. lacus. & D. de acq. rer. dom. l. lacus, & ita vult Bartol. in tract. Tyberiadis, in 10. col. vers. item videndum est. Cuius sine ista flumina priuata & fossata, vide supra in tit. de fossatis sine foss.

Et * nunquid fossata debeant cauati & mundari per colonum vel Dominum, vide plene per Bartol. in l. penult. D. de impen. in rer. dom. fac. & Bartol. in consi. 255. quod incipit, commune Lucignani locati. Cetera circa materiam fluminum vide in titu. D. de flum. cum duobus titu. sequ. & Bartol. in l. qui minus. D. de flum. & tracta. Tyberia. & Bald. in rubr. D. de rerum diuis. l. item lapilli. l. riparum, eodem titu. & qua dixi supra in titu. de seruiur. aqueduct.

CAPVT XXIII.

De Insulis.

- 1 Insula tribus modis accipi potest.
- 2 Insula aquis circumdata quomplex sit.
- 3 Insula quomodis contingat.
- 4 Insula quando esse dicatur.
- 5 Insula maris: sicuti, Corsica & Sardinia, vel etiam in flumine, cuius sint.
- 6 Insula casualis seu accidentalis qualis esse dicatur.
- 7 Insula in medio fluminis nata, cuius esse dicatur.
- 8 Insula portus cuius sint.
- 9 Insula vsus respectu cuius sit.
- 10 Insula Dominium per occupationem, quomodo acquiratur.
- 11 Insulam quoad iurisdictionem quis occupare possit.
- 12 Insula possessio qualiter acquiratur.

13 Insula

- 13 *Insula mensuratio qualiter fieri debeat, ut cuius sit, cognoscatur, & pro quanto eorum quantitate, qui prope ripam prædia possident.*
 14 *Insula quando desinat esse insula.*

Quia insulae in mari & fluminibus sunt, ideo postquam de mari & fluminibus diximus primo, consequenter etiam de insulis dicamus. * Et sciendum est, insulam tribus modis accipi posse: Vno modo pro dono in mari posita, quia in falso id est, in falso posita est, secundum Ildor. & not. gloss. in §. insula. Instit. de rerum divisione, & glo. in l. si insulam, de ver. oblig. & Barto. in tracta. de insu. Secundo pro qualibet domo, ut l. 2. §. si quis insulam. D. de acquir. rer. dom. & l. 3. §. effractura, in vers. insul. de offic. pref. urb. & ita accipitur. l. ita sit, ularius, in princ. ff. de ver. bor. oblig. & de istis insulis hic tractare non constitui: quia illae non sunt propriae insulae, ut dicit glo. in d. §. effractura. Tertio modo dicitur insula, locus undique circumdatus aqua, ut in §. insula, & ibi gloss. hoc dicitur, & l. adeo. §. insula ff. de acquir. rer. dom. not. Barto. in tracta. de insula, in princ. & ista insula dicitur incrementum distinctum, ad differentiam alluvionis, quae est l. tens incrementum, ut not. Ang. in l. fundi. §. 1. ff. de usufruct. & de ista tractabimus hic, quia est insula propria, ut not. glo. in d. aragr. effractura.

2 Secundo * sciendum est quod duplex sit ista insula aquis circumdata, & in primis est duplex. Vna quae in mari nascitur, quae raro accidit. Altera quae in flumine nata est, quae frequenter contingit, l. adeo. §. insula ff. de acquir. rer. dom. & Instit. de rer. divis. & insula quae in princ. quae declarata, ut per Bald. in tract. de insula, quem posuit super d. l. adeo. §. insula. Item insula quaedam est

naturalis, quae semper fuit, ut Corsica Sardinia, Creta, quae dicitur Candia & similes, alia est casualis & accidentalis, quae in flumine saepe nascitur, sed in mari rarissime secundum Bald. in rub. de rer. divis. in 10. col. vers. nunc videamus de alveo.

Tertio est videndum quot modis insula contingit, & dicas tribus modis. 3 Primo, cum circumdatur ager, qui non erat alveus. Secundo, cum alveum derelinquit siccum, & incipit circumfluere. Tertio, cum paulatim eminentem locum facit supra alveum, l. ergo, paragr. de acquir. rer. dom. & not. Barto. in tract. de insula. in 1. col. vers. in flumine.

Quarto oportet intelligere, quando dicatur esse insula, & dic quando est nata, ut d. l. adeo. §. insula. & not. quod dixi, quando est nata, ut dicit illa iura, non quando est nascitura: quia per hoc apparet: quod non inspicimus insulam, quando incipit apparere: sed tunc, cum op. circumcolectum incipit reputari, arg. l. 1. §. 1. ff. de flum. quae declarata ut per Barto. in tract. de insula. §. col.

Quinto * inspicimus cuius sit insula maris, vel fluminis, & primo de insula maris, dic naturales insulae, ut Corsica, Sardinia^b, sunt principis, non in Dominio patrimoniali, sed in Dominio jurisdictionali, leg. insula Italiae. ff. de iud. & not. in leg. illicitas, paragr. qui universas, de offic. presid. secundum Bald. in rubr. D. de rerum divis. & Bald. in cap. 1. titul. quae sint regalia, qui dicit, quod insulae sunt principis, quod intellige quoad jurisdictionem, ut dictum est.

Casualis * vero siue accidentalis, quae in mari nascitur, quae raro accidit, in nullius bonis est respectu proprietatis, sed occupanti conceditur, d. leg. adeo, paragr. insula, sed respectu jurisdictionis.

ditionis est sub iurisdictione illius, qui illud mare distinguit, *ut d. l. insula. & ibi not.* & vide ad hoc etiam Bald. *in d. rubr. in 10. colum. ad finem.* & pro hoc leg. *Cesar. & qua ibi not. Barol. & Dd. ff. de publ. & qua dixi supra de mari. versic. & ex hoc not. ac singulariter tene menti. cum vers. seq. Insula vero quæ.*

7 In flumine nata, * siquidem mediam fluminis partem tenet, communis est eorum, qui ab utraque parte fluminis prope ripam prædia possident, pro modo latitudinis cuiusque prædij: quod si alteri parti proximior sit eorum est tantum, qui ab ea parte prope ripam prædia possident: sed si ab vno latere protuberit flumen, & ab altera parte nouo riuo fluere cœperit: deinde nouus iste riuus in veterem se conuertit, ager qui à duobus riuus comprehensus, in formam insulæ reductus est eius est scilicet, cuius & fuit. *text. in d. l. adeo. paragr. insula. & Inst. de rerum diuis. paragr. insula. & not. Bartol. in tracta. de insula, in princ. & vide l. insula cum ibi nota. C. de acquir. rer. dom. & qua not. Angel. in l. fluminum. in princ. ff. de dam. infect. & prædicta intellige de insula nata in flumine, quæ solo cohæreat: sed si supra aquam staret: ut quandoque accidit, publica esset, *ff. de acquir. rer. dom. leg. pen. paragr. 1. & ibi not. Bart. in tract. de insula, §. colum. versic. in flumine. in si. illius vers. qua not.* quia ita vidi in lacunis territorij Paduani, in quibus sunt certæ insulæ, quæ non cohærent solo, sed aquæ, & mouentur de loco ad locum per dictas lacunas.*

8 Cuius autem sunt portus insulæ? * dic eius, cuius insulæ esse videntur, *l. Cesar. ff. de publ. & dixi supra de portu & mole maris.*

9 Sexto, * quia diximus, cuius sit in-

sula respectu proprietatis & iurisdictionis, nunc dicam^o cuius sit respectu vsus: & dic quod vsus insulæ est publ. *ff. de acq. rer. dom. l. pen. §. 1.* quod intellige si insula est ita quod tota possit dici ripa, vel ripæ accedere propter attractionem aquæ, *ff. de flum. l. pen.* sed si insula esset magna, ita quod in ea esset prædia culta: tunc puto solum ripas esse in vsu publ. nō prædia, eadem ratione, qua cetera prædia. Item prædicta vera sunt, nisi essent agri limitati: *ut ff. de flum. l. 1. §. si insula, & ita tenet Bart. in tract. de insula, §. col. vers. sit eorum.*

Septimo videamus quomodo acquiratur dominiū in insula * p. r occupacionem: dic quando eo animo quis ingreditur insulam, ut totam occupet, nō tamen est necesse quod omnes glebas insulæ circundet, *l. 3. in princ. ff. de acq. possess. & not. Bart. quod ille dicitur occupare, qui sic incipit occupare, quod potest obseruare, & possidere: aliter dicitur occupasse, arg. l. in laqueū, ff. de acq. rer. dom. & si plures præoccupat debellando, victor qui steterit per tres dies in possessione dicitur, arg. l. 3. §. cū igitur, D. de vi & vi ar. ille qui non potest tenere, nisi capiat aliquem locum principaliter, non dicitur occupasse, arg. d. l. in laqueū. Et est argumentum, quod si vnus teneret ecclesiam, alter campanile, quod est fornicium, ille qui est ingressus ecclesiam: vnde de facili possit expelli, non dicitur adeptus corporalem possessionem beneficij: si tamen ille est ita in castellatus, quod euadere non potest, tunc cum ipse non dicatur tenere sed teneat, *ut patet ex not. in l. 1. §. penult. de vi & vi argu.* dicam ipsum possessione priuatum, & sic etiam in possessione esse, tamen non possidet. *fa. it. l. si quis antea, D. de acq. possess. secundum Bald. qui ita singulariter not. in rubr. D. de rerum diuis. 10. colum.**

10. colum. quæ perpetuo tene menti, quia facit ad plura.

11 Quo autem ad iurisdictionem, * an possit quis insulam occupare, vide Bartol. in tract. de insula, 2. colum. & Bald. in d. libr. 2. colum. & quod dixi in titul. de mari. vers. sed quid si insula maris esset in mari alto.

12 Octavo etiam quaeramus qualiter possessio * insulae acquiratur? dic si nascatur insula in medio fluminis, est communis iure Dominij inter eos, qui prope ripam prædia possident: ut dixi in §. quatenus non est communis iure possessionis: quia cum sit separata insula à primo fundo per possessionem primi fundi, illa non videtur possideri, nisi apprehendatur, & occupetur, leg. adeo, §. insula, ibi, quod si alteri propinquior, ff. de acquir. rer. dom. & leg. 1. in princip. cum gloss. in verbo, qualibet, ff. de acquir. poss. Potest ergo, & debet apprehendi possessio insulae, l. cum haredes, D. de acquir. poss. & ita tenet Barr. tract. de insula, in 8. col. vers. communis sit eorum, & l. quominus, ibi, aduerte tamen ad vnum, ff. de flum. vbi omnino vide. Et adde quod in dubio prædia ex utraque parte pro indiniso possident insulam, & habent Dominium certum, l. pro regione, ff. de acquir. rer. dom. & not. gloss. in §. insula, in verbo, ab utraque parte, Instit. de rer. diuis.

13 Nonno est necessarium etiam intelligere, * qualiter fieri debeat mensuratio insulae: ut cognoscatur cuius sit, & pro quanta quantitate eorum, qui prope ripam prædia possident? Et dic hoc declarari per iuriconsultum in l. inter eos, ff. de acquir. rer. dom. videlicet ut quatenus est latitudo prædij iuxta ripam, eatenus per directam lineam extendatur supra insulam. Si ergo finis agri iuxta ripam est largus, licet postea prædium in se arctetur, vel e contra, so-

lum latitudo, quæ est iuxta ripam, attenditur, & secundum illam debet duci linea recta, l. inter eos. Sicut enim diuiditur alluio inter eos, qui ab utraque parte prædia possident: ita illa pars insulae cedit prædiis, quæ sunt ab vna parte, & debent diuidi: & ita vult Barr. in tract. de insula, 10. col. vers. pro modo latitudinis cuiusque cum vers. seq. Et ex hoc ultimo dicto not. quod idem iuris est de insula nata in flumine: quod in alluione, quod prodest ad multa, & ista mensuratio potest fieri accepta chordula, ut not. gloss. in d. §. insula, & l. non solum, §. sed ut probari, ff. de non. oper. nunt. Potest etiam fieri per petitos in arte, & rusticos: ut per gloss. not. Instit. de rer. diuis. §. præterea per alluionem, l. 1. de ven. insp. & l. semel, C. de re mil.

Vbi habetur, quod peritis in arte standum est. Decimo * & ultimo intelligamus, quando insula desinit esse insula. Dic quando aquis desinit circumdari: ut l. insula, in fi. ff. de acquir. rer. dom. & tenet Barr. in tract. de insula. & l. quominus, ff. de flum. & Bald. in rubr. ff. de rer. diu. & quæ not. gloss. & Dd. in l. adeo, §. insula. & l. inter eos, & l. insula, de acquir. rer. dom. & l. 1. ff. de flum. & Instit. de rer. diuis. §. insula.

ADDITIO.

a Incrementum. Adde Bartol. ff. de act. empr. & Instit. de contrah. empr. §. si post emprionem, & in l. Iulia, §. si Titius.

b Sardinia. Sardinia est insula subiecta Ecclesie Rom. ca. si diligenti, & ibi Dd. de præscr. vbi Abb. Sicul. 6. dist. c. tibi Domino, & ca. ego Lud. 96. dist. Constanti.

c Occupet. Occupans rem per vim, an teneatur de periculo rei quæ erat eodem modo peritura penes Dominum, gloss. Barr. & Bald. in leg. de possessione.

K k k

C. unde vi. Et occupans per vim etiam si confirmetur à superiore potest conueniri. *Bart. in l. 4. C. unde vi.*

CAPVT XXXIV.

De Alueo.

- 1 Alueus proprie est fluminis venter, & alia multa de alueo.
- 2 Alueus quomodo publici juris esse indagatur.
- 3 Flumen si alueum omnino dimittat, quid juris.
- 4 Fluminis impetus si abstulerit mihi simul & semel, vel successiue totum agrum meum, non applicando vicino, sed sibi ipsi flumini alueum, seu lectum fecerit, & postea in breue tempus vel longum alio impetu locum mutauerit, an ager meus mihi de equitate restituatur, an vero ipsi vicini lucrari debeant.
- 5 Alueus si mutatus fuerit, an nouum flumen dicatur.
- 6 Alueus mutatus vel relictus quando dicatur.

Alueus * proprie est venter fluminis: ut dicit *Bart. secundum Hug. in tract. de alueo. in princ.* & sicut stomachus continet vinum, ita alueus supra se continet aquam: nunc alueum lectum fluminis vulgariter appellamus, quia ibi flumen cubat, ut dicit *Bald. in rubr. D. de rer. diuis. l. 2. col. in princ. versic. nunc veniamus ad videndum*, in quibusdam etiam locis canale fluminis. Alueus pluribus modis dicitur. Primo naturalis: id est, consuetus, ff. de flum. leg. 1. §. ripa. & ibi not. quod naturalis cursus æstate discutit potius, quam in hyeme. leg. 1.

paragr. is autem, ne quid in loc. pub. secundum *Bart. in d. tract. de alueo. circa princ.* Item dicitur alueus naturalis, id est, antiquus, ad differentiam noui: & ita potest accipi, l. adeo, paragr. insula, ff. de acquir. rer. dom. & paragr. insula. *Instit. de rer. diuis.* Item dicitur alueus nouus in dictis iuribus ad differentiam veteris. Vnde & si per multos annos steterit, nouus appellatur, donec alius nouus superuenierit, l. ex usu, cum leg. seq. ff. de tit. & ole. & per not. in leg. cum quid, ff. si cert. per. alias dicitur nouus, insolitus, leg. rem non nouam, Co. de iud. Item dicitur alueus prior in comparatione sequentis, d. leg. adeo, paragr. insula probatur in l. 1. paragr. priorem, ff. de aqua quot. & æsti. & ideo si flumen se celasset, alueus derelictus non esset alueus prior: & tunc haberet locum d. paragr. insula, ut probatur in d. l. 1. paragr. qui hac æstate, ut not. *Bart. in d. tract. 2. co. vers. prior quidem.* Item alueus dicitur qui non est naturalis, & appellatur inundatio, secundum *Bart. in d. tract. de alueo. in princ. 2. col.* Item alueus dici potest qui non est modo, sed iam fuit: per l. insula, in fin. *D. de acquir. rer. dom. & leg. diuortio, in princ. ff. de negot. gest.* & item *Bart. dicit in d. paragr. tract. in 2. col. qui scribit hoc facere pro notario, & testibus dicentibus, talis filius Titij: cum Titius esset mortuus: quia subintelligitur quondam, de quo per Bald. & Dd. in leg. eius qui in provincia. in prin. ff. si cert. per. & per Ant. de Barr. & Dd. in cap. ex parte C. de for. comp.* Iste alueus est iuris publici, quamdiu flumini seruit; quia eiusdem iuris est, sicut est flumen, l. g. adeo. paragr. insula, vers. nouus autem alueus, praallegatus, & *Instit. eod. paragr. insula. & hoc tenet Bald. in d. rubr. 10. col. princ. & Bart. in tract. de alueo. 7. col. vers.*

versio. cuius & ipsum flumen, qui dicit hoc esse mirabile: nam regulariter quicquid superimponitur, solo cedit: hoc solum autem cedit aquæ, quæ superimponitur, & est speciale in flumine & mati, & cæteris aquis: & idem vult Bald. in l. si plures, in 3. col. in fin. Codic. de cond. inser. & dixi supra in tit. de aqua.

- 2 Quomodo autem intelligatur * alueum esse publici iuris? dic quod omnes gentes isto jure utuntur, & talia loca sunt publica, & in Dominio eius, qui ibi habet imperium secundum Bart. d. 7. col. vers. publici juris. Bald. in dict. l. si plures, 3. col. in princ. & dixi supra de mari, vers. sed dubitari potest, alueus fluminis an dicatur esse communis non solum, ubi omnino vide per Cyn. in l. quadam, ff. de rer. div. ubi hoc plenissime & eleganter examinatur, & aliquid per Bald. in c. 1. circa principium, quæ sunt regal. & adde opt. text. in l. 1. paragr. non enim in flumine, ff. de flum. qui dicit in fin. impossibile esse, ut alueus fluminis publici, non sit publicus, & hoc est utile scire, ut intelligamus, an quilibet de alueo fluminis possit arenam extrahere, & exportare.

- 3 Sed * quid si flumen alueum omnino dimittit? Dic quod alueus desinit esse publici juris, etiam si dimittat cum impetu, & omnibus videntibus, & eorum efficitur qui juxta alueum habeat prædia sua, l. adeo, §. quod si toto ff. de acquir. rer. dom. Inst. eod. tit. §. insula, & ita vult Bart. in rubr. de rer. div. 12. col.

- 4 Sed pone * quod impetus fluminis abstulit mihi simul & semel, vel successiue totum agrum meum, non applicando vicino, sed sibi ipsi flumini fecit alueum seu lectum: & postea in breue tempus, vel longum alio impetu locum mutavit *, nunquid ager meus mihi de æquitate restituetur, an vero

vicini lucrabuntur? Quidam dicunt quod mihi debet restitui, per d. §. quod si toto. Alij dicunt contrarium, si in totum perdidit. Pro prima opi. facit l. Attilicini, ff. de serv. rust. præd. & est easus secundum unam lect. in l. si ager, cum l. seq. ff. quib. mod. ususfr. amio. nec est simile de alluvione, quia ibi est iam ius quæsitum; sed in alueo nihil est quæsitum, priuato, sed solum, ut ita dixerim, flumini. Cum ergo flumen habeat quodammodo istum alueum pro derelicto, æquum est agrum restitutum ad suum Dominum reuerti, magis quam ex lucratiua causa circumcolentibus applicari: argum. d. l. adeo. §. 1. & hanc opin. tenet Dyn. secus si paulatim & vicino adiciendo, quia tunc est alluvio: & ideo nihil recupero de rigore, vel æquitate, quod alterius factum est: & ita tenet Bald. in rubr. ff. de rer. div. 12. col. vers. sed pone quod impetus. Vbi potest aliter distingui secundum Bart. in tract. de alueo. 1. col. m. Aut flumen recessit cum impetu, & restituitur primo Domino. Et ita loquitur d. leg. adeo. paragr. quod si toto, & ibi gloss. 3. & ibi sol. Et est ratio, quia magis videtur esse inundatio, quam alueus: ut dixi circa princip. Aut non recessit cum impetu, & tunc aut apparet forma primi agri, & Domino restituitur: ut in 1. sol. gloss. Ratio est, quia non desinit, ex quo remanet forma. Aut forma non apparet & tunc aut de rigore loquimur, & non restituitur primo Domino, secundum Azo. in dict. §. quod si toto. Quæ tamen Bartol. intelligit, nisi flumen fecerit ibi alueum per 10. annos inter præsentis, & 20. inter absentes. Sicut enim quilibet hoc tempore præscripsisse, ita & flumen cum habeat titulum de jure gent. leg. in bello. §. si quis servum. ff. de capti. Item sicut recuperat fundum,

ita & partem fundi facit l. quæ de tota. ff. de rei vendi. Contra istud tamen facit, quod not. Bald. c. 1. §. si quis de manso. 6. colum. vers. sed nunquid aqua, in tit. de controner. inuest. ubi dicit, quod aqua per se fluens, non potest inducere prescriptionem vel consuetudinem, per l. per fundum. D. quemadmodum seruit. & dixi supra in tit. de aqua. in fin. & eandem rationem æquitaris videtur habere jus acquisitionis aluei dimissi, vel eius qui adderetur per alluvionem, & dicit Bart. quod ista est mens d. §. quod si toto, si bene inspiciatur.

5 Quid * autem si alueus est mutatus, an dicatur nouum flumen? Pone enim, quod princeps concessit mihi, ut possim in tali flumine colligere pedaggiū, an potero alueo mutato? Quidam dicunt quod non: per gloss. in §. insula. vers. nam etiam. D. de acquir. rer. dom. In contrarium videtur, quia idem videtur esse flumen, arg. l. filia, §. fin. de condi. & demon. Si vno impetu recessit, dicitur nouum flumen: secus si paulatim, ff. de aqua quot. & esti. l. hoc iure. §. si aquam. In ponte^b autem indistincte loco mutato alius erit pons. D. de eo quod certi loco. l. 3. paragr. item Iulianus, & l. fin. ff. de seru. rust. pred. Nam pons dicitur à pono ponis, & stabilitate. Et ideo amoto ponte à loco suo, non idem pons est, ita vult notabiliter Bald. in rubr. D. de rer. diuis. in 2. co. in fin. vers. sed an mutato. Quib. adde quæ not. Bart. l. quominus, i 6. qu. D. de flum. & vide etiam text. & ibi Bartol. in l. hoc iure. paragr. si aquam, ff. de aqua quot. & esti.

6 Sed dubitari * posset circa prædicta, quando dicatur alueus mutatus vel relictus. Bartol. in tracta. de alueo, circa princip. ver. sic relictus, dicit quod requiritur, quod sit in totum & perfecte relictus & mutatus, quod constare potest

in hyeme, sicut per contrarium alueum esse constat in æstate, quando aqua est mino, quasi arguendo à minori: quia si sic in æstate, de qua minus videbatur, retinetur talis locus flumine occupatus, ergo multo magis detinetur in hyeme, sed hoc argumen. non concluderet, in agro Veronensi circa flumen Athesis, qui communiter in hyeme est paruos, sed in æstate maximus, non propter pluias, sed propter liquefactas nives in montibus, ideo in eorum contrarium esset inspiciendum, videlicet inundatio aquarum æstiuarum. Item intelligitur alueus derelictus & mutatus, & si aliquantulum aqua fluat per alueum antiquum, si tamen aqua est ita modica, quod fluminis nomen perdidit, quod ex opinione circumcolentium discernitur, l. 1. §. 1. D. de flumin. si enim aqua inde currens, non est flumen, ergo ille locus non est alueus fluminis, quod alueus sit relictus sine spe reuertendi. Nam si ideo, quia aqua ducitur ad molendinum, cessat ire ad alueum, non per hoc efficitur priuatus alueus, cum in potestate sit ducentis eam aquam in alueum remittere: & sic sufficit, quod possit ire per alueum, licet non vadat. l. 1. §. quotidiana. ff. de aqua quoti. & æstiu. Et ideo, si reperitur aliquod flumen, quod aliquo tempore fluat, & aliquo non, sicut dicit Bartol. se vidisse Nursiæ, ubi est flumen quoddam cuius nomen est Turpido, qui septem annis fluit, & qui septem occultatur, & sic factum: & quod possit esse, allegato text. in l. unus ex sociis, §. fin. cum l. seq. ff. de seru. rust. pred. Certe illo tempore quo occultatur, non dicitur alueus derelictus propter consuetudinem reuertendi: argum. l. naturalem, §. in his autem, ff. de acquir. rer. dom. Tertium requiritur, quod flumen veterem alueum reliquerit,

liquerit & per aliū locū perfecte fluat, l. adeo, §. quod si toto alueo naturali relicto, flumen alias fluere cæperit, eod. tit. quod verbum est præteriti subiectiui, significās rem perfectam, l. 1. §. 1. ff. quod quisque iur. & l. si quis stipulatus sit Stichus, in prin. de verb. obl. & hoc ideo contingit, quia non dimittitur aluens, nisi alius assumatur. Sed si contingat, quod flumen occultetur, & per alium locum non fluere, etiam aluens detectus eorum esset qui prope prædia possideret: & idem si probaretur in iudicio solum, quod aluens est diuisus, licet non probetur, quod alio loco fluere cæperit: nā tunc agens obtineret, quia sufficit primum, si à primo incipias, scilicet ab alueo relicto: sed si inciperes à secundo, scilicet quod alio loco cæperit fluere: tunc requiritur verumque, quia potest esse, quod per duo loca fluat, & in quolibet retineat nomen fluminis: & ita contingit in multis locis Arthesis, qui discorrit per territorium Veronense, facit ad prædicta l. quemadmodum. & ibi not. de acquir. poss. & l. ponit. Cod. de iur. delib. & Bart. in tract. de alueo, 2. col. ubi idē voluit, vers. fluere cæperit, cetera circa istam materiam, vide plene per Bart. in tract. de alueo, & Bald. in rubr. D. de rer. diuis. & text. in d. l. adeo, §. insula, & l. ergo, §. in ius, ff. de aquir. rer. dom. & §. insula, ff. de rer. diuis. & l. 1. §. simili modo, cum §. seq. ff. de fluminibus.

ADDITIO.

a Locum mutant. An alvei mutatio tollat ius, vide Guil. de Cuius in l. de quibus, ff. de legi.
b In ponte. Ponte destructo, in quo pedagium exigi consuevit, non potest exigi consuetum pedagium, nec etiam eo refeito alibi superius vel inferius: secus si in eodem loco. Bald. in l. pen. in 4. col. in. de cond. infer. v. item seru. & Bald. in l. si enim. C. de prin. fisc.

c De alluione. Adde Spec. de loca, §. nūc aliqua. v. 131. & ver. seq. & Flor. in l. ii. si fundi, §. huic vicinus. D. de usufr. & Salice. in l. 1. C. de iure emphyt. Et late per do. Iaso. May. in 14. col. in fin. vers. sed ut ista magis clareant. D. de leg.

CAPVT XXXV.

De Alluione.

I. Alluionis materia, remissive.

Alluionis materia, * quæ ampla est & subtilis, post alvei materiam, de qua proxime diximus, satis conuenit; quia ex alueo paulatim relicto procedit. l. adeo. paragr. præterea. ff. de acquir. rer. dom. & l. instit. de rer. diuis. præterea per alluionem. Verum, quia subtiliter & abunde declarata est, etiam per 22. quæstiones per Bartol. in suo eleganti tractatu Tyberiadis, in prima parte, quæ etiam de alluione inscribitur: ideo superuacuum esse putauit de ea scribere: cum sufficere videatur Barto. commemorasse, ad quem vnusquisque recurrere poterit: & de ea præscribit etiam Bald. in rub. D. de rer. diuis. 8. o. in princ. v. sic. nūc de rebus singulorum, & l. nemo, eod. tit. & c. 1. paragr. si quis de manso. & maxime in 4. col. 2. vers. sequi. in paragr. seq. qui incipit rursus in tit. de controu. inue. in v. sub. feud. & in dictis duob. paragr. ponitur quando incrementum alluionis incipit in fundo feudali. Adde etiam l. hoc amplius, paragr. de his, & quæ ibi not. per Da. ff. de damn. infect. vide leg. adeo. paragr. præterea, & l. ergo, paragr. alluio. D. de acquir. rer. dom. & §. præterea. Instit. de rer. diuis. & totum titulum. Cod. de alluio. & Paul. de Cast. in litem si fundum, §. 2. D. de usufr.

Kk1

CAPVT XXXVI.

De Ripa.

- 1 Ripa est, qua flumen continet naturalen rigorem cursus sui retinens.
- 2 Flumen si inter duos montes discurrat, an à culmine ipsorum montium ripa esse dicatur.
- 3 Ripa mutari quando dicantur.
- 4 Ripa cuius esse dicantur, si via publica esset in medio inter flumen & agrum vel domum, sicut est Feronia apud pontem nanium, in contrata cauda longa.
- 5 Statutu Paduanu loquens de coharentium presentatione, an locum habeat, etiam si via in medio existat.
- 6 In ripa fluminis, unus de populo aliquod nouum adificium facere non potest, imito eo, pradiis cuius adheret: & si fecerit, ripa Dominus auctoritate propria destruere potest.
- 7 Ripa an cu fundo comensurari debeat.
- 8 Fosse in agris essent inter fundum, cum ipse fundus venditur, an in mensura veniant.
- 9 Fosse, que inter fundum sunt, qualiter cum fundo mensurari debeant, an scilicet mensurari debeat superficies, que à latere fouea existit, an vero cum toto agro sicuti si plana fosse essent.
- 10 Ripa pradij versus flumen si naturaliter se extendat, quid iuris.
- 11 Barina maloru in flumine comissoru, si a iuri concessa fuerint, non veniet barina in fluminis ripa commissi.
- 12 Ripa si propter aquarum inundationem eleuata essent, nunquid etiam deprimi possint.
- 13 Ripa qualiter munienda vel rescicienda sit.
- 14 Vadi materia, qua flumen transiit, remissius.

Ripa * est, qua flumen continet, 1
naturalem rigorem cursus sui tenens, leg. 1. paragr. ripa. D. de flumin. ea putatur esse, quæ plenissimum flumen continet, leg. penu. eodem titu. & dicitur ripa, à rapio tapis, eo quod vel ab vna parte rapiatur, vel impediatur, ne aqua prædia rapiat & deuastet: ut dicit Bald. in rub. D. de rer. diuis. in 12. versic. de ripa aliquid dicamus. Confinia ripæ sunt à loco, quo primum à plano vergere incipit vsque aquam, d.l. penu. in fin.

Sed * quid si flumen discurrat inter duos montes? videtur quod à culmine montis sint ripæ, ex quo vergit vsque ad aquam. Gloss. in d.l. penu. tenet contrarium: quia non vergit per attractionem aquæ: & sic non omnes pendiciæ montium dicuntur ripæ, quando naturaliter vergunt vsque ad aquam: & ita tenet etiam Barthol. in tripheta. Tyberiadis, in 4. colu. sed si per attractionem aque vergeret, quatenus vergeret vsque ad aquam, esset ripa: sed si nihil vergit per attractionem aquæ, quia saxum est vsque ad aquam, tunc ripæ erunt vsque ad locum, quo plenissimum flumen excurrit. Ita vult gloss. in d.l. penu. per illum text. & per l. litus, ff. de verb. signific.

Quando * autem dicantur ripæ mutari, dic, si flumen naturaliter creuit, ut perpetuum incrementum nactum sit, vel alio flumine admixto, vel aliqua alia ratione, dicendum est proculdubio ripas mutasse, quemadmodum si aluco mutato alia coeperit currere: sed quando vel pluuiis, vel himbribus, vel mari, vel quauis ratione ad tempus excreuit, ripas non mutat. nemo denique dixerit, Nilum qui incremento Egyptum cooperit, ripas suas mutare vel ampliare: nam cum ad perpetuam sui mensuram redierit, ripæ aluci eius munienda:

munientiæ sunt, in l. 1. §. ripa. ff. de flumi. & adde quæ dicam infra. Item dubitari conuenienter potest, cuius sint ripæ fluminum, dic respectu proprietatis sunt illorum, quorum prædiis adhærent, l. riparum in princip. D. de rer. diuis. & §. riparum. Institut. eod. titul. & ideo arbores ibi natæ eorundem sunt: ut ibi dicitur, & not. Bart. in leg. quominus, 7. quæst. de flumi.

4 Sed quid si via * publica esset in medio, a inter flumen & agrum, vel domum, sicut est Veronæ apud pontem nauium in contrata caudæ longæ? Respondenda idem, ut ripæ sint eorundem, arg. l. Martius. ff. de acq. rer. dom. & ita vult gloss. in d. §. riparum, in vers. adhærent. & Bart. in d. l. quominus, in 7. quæst.

5 Quod facit ad statutum Paduanum, loquens de præsentatione cohærentium, ut locum habeat etiam si via sit in medio, de quo dic, ut dixi supra, de seruit. via, 14. quæst. Et eadem ratione dicit Bartol. in tractat. Tyberiadis, in 3. colum. Idem esset de fossis, quæ sunt inter viam & fundum, illæ enim fossæ sunt quorum prædiis adhærent: per d. l. Martius, & glo. §. riparum ad fin. vers. adhærent. sed videtur quod ista proprietates sit inutilis, cum riparum vsus sit publicus, ut statim dicam, sicut dicimus si quis perpetuum vsum fruct. in aliqua re habeat, proprietates est inutilis, l. 1. §. ne tamen, ff. de vsum fruct. Solue, hic loquitur de certo vsu, scilicet ponendi retia & siccandi & applicandi tamen si ibi sunt arbores fructiferæ, proprietates non est inutilis, quia sunt suæ: & sic fructus simpliciter erant sui, ut dicit Cyn. & Bald. secundum lacob. de Aret. in d. l. riparum, in fin.

6 Et ex prædictis * sequitur, quod vnus de populo non potest in ripa fluminis aliquod nouum ædificium facere inuito eo, cuius prædiis adhæ-

ret: & si fecerit, potest Dominus ripæ propria autoritate destruere, l. quemadmodum. paragr. 1. D. ad l. Aquil. & ita not. Bart. in l. quominus, in 7. quæst. ff. de flum. Item ex prædictis etiam sequitur quando venditur fundus, veniunt etiam ripæ & fossæ seu fossata, etiam si via sit in medio, not. Bart. in tract. Tyberiadis, in 3. colum. leg. riparum, ff. de rer. diuis. & plenius per eundem Bald. in rubr. eiusdem tit. 12. col. vbi omnino vide.

7 Sed dubium est, an ripæ commen-
surari debeant cum fundo: puta si
vendidi fundum b, & affirmari esse
centum iugerum? Et videtur quod sic:
quia ripæ & fossæ sunt venditoris, ut
dixi, & cedunt in venditionem, ut l. id
quod ff. de pericul. & commo. rei vend. &
l. fundi. in princ. D. de actio. empt. & ita
tenet Vbert. de Bo. Ricar. & Cyn. in
addi. in d. l. riparum. Sed Bart. in tract.
Tyberiadis, in 3. colum. aliter dicit, &
pro prima parte affirmatiua alleg. leg.
prædior. §. ita legatum, cum ibi not. ff. de
furd. instruct. In contra. alleg. leg. litora.
ff. de contrahen. empt. vbi dicitur,
quod litora & viæ publicæ non men-
surantur cum re vendita: & postea
concludit, quod ripæ non debeant
commensurari, nisi dictum sit: sicut
dicimus, in limitibus fundi, qui cohæ-
rent viis publicis, l. id quod, §. 1. ff. de pe-
ricul. & commo. rei vend. & assignat ra-
tionem, quia ripæ non venduntur, sed
magis accedunt rei venditæ: quod ap-
paret: quia per se vendi non possunt,
cum riparum vsus sit publicus de iure
gen. ut d. leg. riparum. Nam proprie-
tas sola per se esset inutilis: ut su-
pra dixi: per se non censetur, & alteri
cedit, & hoc vult dicere text. in d. leg.
id quod, §. 1. & quod dictum est de
ripis, idem dicendum est de fossis,
ut illæ non debeant mensurari, si sunt

extra

extra fundum: quia similiter est earum
usus publicus, sicut viarum: quia qui-
libet potest animalia sua ducere ibi ad
bibendum de illo fossato.

8 Sed si essent fossæ in agris inter
fundum, tunc quia proprietas earum
& usus est ipsius Domini fundi, cum
fundus venditur, veniunt in mensura,
& ita tenet Bald. in d. l. riparum, & ru-
brica eiusdem tit. in 12. colum.

9 Sed dubitari potest, qualiter istæ
fossæ quæ sunt inter fundum mensu-
rentur cum fundo, scilicet an men-
surentur superficies quæ est à lateræ fo-
ueæ, & quæ est in fundo foueæ: an vero
mensurentur cum toto agro, sicut si fos-
sæ planæ essent. Barr. format istā quæst.

ut d. tract. Tyberiadis, in 4. colum. versic.
sed dubitatur? & dic quod ager dicitur
ab agendo, secundum Vgo. & sic ab
actu, quia per eū possunt boues & alia
animalia duci, quod etiam importat
nomen actus, si igitur fouea esset ita
plana, & eius latera ita lata, ut labo-
raretur vel laborari possint cū bobus, tūc
etiā essent mensuranda, si vero, ut acci-
dit sæpe, ripæ fouearū sūt ita erectæ, ut
per eas iri & agi non possit, tunc fo-
ueæ non mensurantur cū fundo, sicuti
si planæ essent: & ita obseruantur. Idem
dico de ripis quæ in fundo essent, ut si
quidem cum bobus coli possint, earum
superficies venit mensuranda: secus si
essent ita erectæ, ut sic coli nō possint:
tunc enim mensuraretur solum, quod
ripa continet, sicut si in fundo murus
esset eadem ratione, & prædicta vera
sunt, nisi aliter actum sit expresse vel
tacite, id quod §. 1. de pericu. & commo.
rei vend. Et tacite dicitur actum, si ad
mensuram vendatur aliquod prædium
montuosum, saxosum, vel riposum, li-
cet enim hoc proprie ager non dica-
tur, quia per eum agi non potest, ta-
men mensuratur: sic enim actum vi-

detur. De concanitate vero sulcorum
qui fiunt: causa culturæ vel aquæ de-
riuantæ causa, n. mensura non est ha-
benda, l. prima. §. de eo opere ff. de aqua
pluuia arcend. qui annalis culturæ causa
factum dicitur, ut ibi. Foueæ vero agri
ad perpetuam rei utilitatem fieri dicū-
tur, l. impensa. D. de impen. & quia dixi
prædium riposum, vel montuosum esse
mensurandum, intelligendum si essent
ripæ fluminum, quæ à plano incipiunt
vergere usque ad aquam per attractio-
nem aquæ: sed si inter duos montes
fluit flumen, pendiciæ montium non
sunt ripæ, quoniam naturaliter vergūt
ad aquam, l. penultim. & ibi gloss. ff. de
flum. & dixi supra circa princip. & adde
quæ not. Bald. in rubr. de rerum diuis.

Item * dubitari potest extra prædi- 10
cta, quid si ripa prædij versus flumen
naturaliter se extendit: quia forte ibi
erat lapicidina cretens, de aqua dicitur
in leg. diuortio. paragr. si vir. in fundo, ff.
solutio matrim. & text. in leg. fin. in princ.
ff. de fundo dora. & euidenter vide-
tur apud montem Pisanum in lapici-
dinis marmoreis, vel fortæ terræ motu
in flumine ripa erecta corruit, & ipsa
iuncta prædio remanens, flumi-
nis alueum per eum locum cessare
fecit. Bartol. in tract. de alluuiis. 8. col.
vers. sed quæro, quid si ripa, dicit to-
tum locum Domino prædij accedere,
sicut per alluuiationem, omnes enim
istæ accessiones, quæ diuina natura
operante obueniunt, nullo facto hu-
mano interueniente, eiusdem naturæ
sunt, l. item si fundi, §. primo. ff. de usu-
fruct. Et hoc videtur sentire Azo. in
summa Institut. de rer. diuis. Si enim
flumen prædio meo addat: & propter
hoc ab eo recedat latenter, nihil ad-
dendo, nobis accrescit. leg. Martini. ff.
de acquir. rer. domi. istud autem incre-
mentum quando ripa naturaliter ex-
crescente

creſcente contingit, poteſt dici allu-
uio, quia latens incrementum eſt,
quando vero ruina, vel terræ motu ac-
cidit, poteſt dici incrementum alui re-
cedentis, quia cum repentine fiat, non
eſt alluuius, *l. adeo, §. primo, de acquiren-
rer. domi. & §. præterea per alluuium*
Inſtitut. de rer. diuiſ. Sed contra prædi-
cta poſſet opponi, appendices ſequun-
tur naturam ſui proprii & naturalis
ſubiectioni: ergo ſi flumina ſunt publica,
ripæ fluminum quæ ſunt appendices,
ſimiliter debent eſſe publicæ, & non
ſingularum perſonarum quarum præ-
dii adhærent, *l. riparum, ff. de rerum
diuiſ.* Sed dic quod diuerſa eſt ratio in
ripa quam ſit in ipſo flumine: nam ri-
pæ hominum cultura & cura recipiunt
incrementum: flumina in ſe ipſis fluunt:
& riparum incommoda pertinent ad
vicinos, ſi modo ripæ latiores ſiant:
ergo ſecundum naturam eſt, vt com-
moda & incommoda ſequantur eorū-
dem, *l. ſecundum naturam, ff. de regul.
iur.*

- 11 Item * non intereſt rei publ. quod
ripæ ſint publicæ. Et ex his ſequitur,
quod ſi conceſſa ſunt mihi banna ma-
lorum in flumine commiſſorum, non
venient banna commiſſa in ripa flu-
minis, *l. i. in flumin. ff. de flumin. ſecun-
dum Bald. in rubr. ff. de rer. diuiſ. colum.
6. verſic. ſed dubitatur*, riparum autem
vſus publicus eſt iure gentium, ſicut
ipſius fluminis, *l. riparum, ff. de rer. di-
uiſ. Inſtit. eodem §. riparum*, & propterea
naues ad eas ligare, & funes ponere,
retia ex flumine deducere, & in ripis
ſiccate cuiuslibet licet: ſicut per ipſum
flumen nauigare, vt in dictis inribus
dicitur, & dixi etiam ſupra, de liſſore
maris, not. Bald. in *l. quominus*, in 6. qu.
ff. de flum. Ex hoc ſequuntur plures
concluſiones. Prima eſt, quod licet
proprietas riparum ſit ipſorum quo-

rum prædiis adhærent, tamen non poſ-
ſunt facere de ripis quicquid volunt,
ſicut alij domini in re ſua, *l. in re man-
data, C. mand.* quia vſus eſt publicus, &
ideo deteriorare non poſſunt, *argum. l.
penult. & ſin. ff. de vſu & habita.* Secun-
da concluſio, quod ſi ripa fluminis
quæ adhæret prædio tuo, ita eſt natu-
raliter ordinata, quod aquam ad me
pellit, & poſſum ad meum molendi-
num aquam ducere ſine aliqua clau-
ſura: tu formas dictæ ripæ viſ mutare,
ita vt per hoc aqua ad me non veniat:
non poteſt, ex quo vſus eſt communis:
vt notat Bart. in *l. quominus*, in 9. quaſt.
Tertia concluſio, quod licet in ripa
proprietas ſit eius, cuius prædio adhæ-
ret, & propterea poſſit in ripa molen-
dinum conſtruere, aut tigna vel trabes
immittere: tamen ſi propter hoc vſus
publicus nauigantium impediretur,
diuertendo aquam vel alio modo, non
poſſet: vt not. Bald. in rubr. ff. de rer. di-
uiſ. colum. 6. verſic. ex his verſic. ex his
appa. Quarta concluſio eſt, quod do-
minus ripæ non poteſt in ea aliquid
facere, propter quæ impediatur iter pe-
deſtre nauigationis, quod eſt iuxta
aquam quod iter cum ſanibus trahen-
do nauem, quod reſtoria dicitur, vel
piarda vulgariter, vel de eo per quod
deſcenditur, vel iter ad aquam ſine na-
ues, vt eſt text. cum gloſſ. in *l. i. §. ſi pede-
ſtre iter. ff. de flumin.* Quinta conclu-
ſio, quod habens proprietatem ripæ,
non poteſt in ea aliquid conſtituere,
propter quod vſus piſcationis impe-
diatur: forte ſi ibi erat ſolitus piſcari
vel ſiccari retia: *argum. eorum quæ ha-
bentur in d. l. riparum, & d. §. riparum*,
cum ſeq. cum gl. & ita vult Bald. in rub.
ff. de rer. diuiſ. 6. colum. qui dicit quod
intelligitur eſſe verum, ſi ibi publice
piſcatur, & vtile & conſuetum eſt piſ-
cari. Non enim ſi vni ſingulari prodeſt,

L L l censen

consendum est publicum commodum vel incommodum: & ideo aptitudo litoris est consideranda. Aptitudo enim facit aptum, & ab aptitudine sumit formam denominationis qualitas rerum, aptitudine deficiente forma rei videtur mutata, lege quid tamen. §. agri. ff. quib. mod. ususfruct. amit. Sexta conclusio, quod vicini, quorum prædiis ripæ adherent, etiamsi via public. est in medio, non possunt ibi ripas claudere, & ibi hortulos facere, si incommodatur usus publicus dictarum riparum. Septima conclusio, quod vicinus non potest conclusam vel restim in ripa mea infringere vel appogiare: *ut not. Bartol. in l. quominus in 7. & 10. quest. ff. de flumi. & Bald. in l. item lapilli l. penult. colum. in fin. ff. de rer. diuis. O&aua conclusio, quod ille qui habet in vtraque ripa fluminis publici domum, non potest pontem privati iuris facere, l. fin. ff. de flum. & adde quæ dixi supra, de seruit. aquaduct. q. 8. Nona conclusio, quod quis non potest ligare nauem suam cum catena in ripa alterius, si impedimento est: licet cum fune ligare possit: *ut per gloss. in §. litorum. Instit. de rer. diuis. secundum Bald. in d. l. item lapilli penult. col. in fin. quæ nota. quia si habes molendinum, non potes ipsum ligare cum catena quæ trahatur per viam public. ita ut impediatur aditus publicus, nisi consuetudo loci seruet contrarium, argum. l. an in totum. C. de edific. priu. cum simil. Decima conclusio, quod flumen quod est principale, non trahit ad se ripam, nisi quoad vsum necessarium fluminis: non autem quoad vsum extraneum, l. riparum ff. de rerum diuis. & not. Bartol. in rubr. eod. tit. 6. col. in fine.**

12 Sed si ripæ sint eleuatae propter inundationem aquarum, an possint

etiam deprimi: vide quæ dixi supra de seruit. aquaduct. 4. quest. princ. in final. & 8. quest. princip. versic. quæro nunc de alia questio. ordinaria. in versic. circa secundum. in fine. Quæ autem possint fieri vel non fieri in ripis per dominos vel alios: vide plene per Bartol. in d. l. quominus & Bald. in d. l. item lapilli. penult. col.

Vltimo* de materia interdicti de 13 ripa munienda vel reficienda, vide in l. unica. D. de ripa munienda. & plene per Rofred. in libellis suis intit. de interdict. ut liceat ripas publici fluminis reficere vel munire, ubi ponit quot requirantur ad hoc ut competat illud interdictum, & libellum & positiones, dic ut ibi per eum: & de materia ripæ, vide Barthol. in d. l. quominus. & in tract. suo Tiberia. & Bald. in rubr. D. de rer. diuis. in 10. & 11. colum. & in d. l. item lapilli. per colum. in dict. leg. riparum. & vide text. in l. si finita. §. 1. de damn. infect.

De* vado autem, quo flumen tran- 14 situr, vide per text. gloss. & Dd. in leg. final. §. 1. de seruitur. rusticorum prædiorum. & l. prius. §. licet. D. de aqua pluui. arcend.

ADDITIO.

^a In medio. Ripa cedit fundo. l. riparum ff. de rerum diuis. Instit. eod. titul. §. riparum ubi gloss. dicit verum, etiam si via est media. & Barthol. in l. quominus. 8. q. ff. de flumi.

^b Fundum. Adde Bartol. in l. Iulian. §. si Titius de actio. empt. Et Bal. in l. sicut periculum in fin. C. de actio. empt. per gl. not. in l. qui libertatis. §. fin. ff. de enit.

^c Mensurentur. Adde Bartol. in l. litora. ff. de contr. empt. per l. præd. §. ita legat. & ibi Bartol. D. de fun. instruct. & Bald. in l. penult. de impen. in reb. do. fact. per Bald.

in rubr. C. cod. 4. q. Sed qualiter mensu-
retur, vide Bart. in tr. Tyber. 2. charta,
vers. sed dubitatur qualiter illa fouea.

CAPVT XXXVII.

De Aggeribus.

- 1 Aggeres valla flumin. esse dicuntur.
- 2 Agromeo in inferiori si magna aqua-
rum abundantia fuerit, ex agro
superiori proueniens, an aggeres &
foucas mihi habere liceat, ut aqua
versus aliam partem vadat, & ager
meus euacuetur.
- 3 Aggeres in fundo suo si vicinus ex
vetustate vel pacto habeat, an do-
minus superior inferiorem cogere
possit, ipsos aggeres munire.
- 4 Aggerem qui in fundo vicini supe-
rioris erat, si aqua vis deiecerit,
per quod effectum est, ut aqua plu-
uia alieni noceat, quid iuris.
- 5 Flumen publicum si multum excre-
uerit, & prædia mea inundauerit,
an aggerem adhibere valeam, vel
aliam munitionem facere, ut præ-
dium meum tuear.
- 6 Aggeribus in meis si ego propter aqua-
rum inundationem coronellas fece-
rim eleuando ipsas, ne aqua exce-
dens aggeres consuetos fundum
meum inundaret, an eas etiam pro
arbitrio meo propria autoritate
impune remouere possim.
- 7 Aggeres rumpentes fluminis Nili, qui
in Ægypto est, qua pœna punian-
tur, ubi etiam quid de aggeribus
Pedi apud Ferrariam.
- 8 Aggeres si quispiam non rumpat,
sed arbores incidat, qua in agge-
ribus existunt causa aggerum
conseruandorum, qua pœna pu-
niatur.

Aggeres * sunt * valla fluminum:
ut l. 1. Cod. de Nili agge. non rum-
pen. Chomata esse dicuntur aggeres &
instrumenta quibus aqua diuiditur.
Choma enim dicitur diuisio: nam di-
uidunt scilicet aggeres seu chomata
loca adinuicem, ut est text. cum gl. in l.
sacculary. §. in Ægypto. & §. fin. D. de
extraordin. crim.

Si in agro * meo inferiori magna
sit abundantia aquarum proueniens
ex agro superiori, an liceat aggeres &
foucas habere, ut aqua versus aliā par-
tem vadat, & ager meus ea euacuetur?
Respondeo, licet, si aliqua alia con-
uentio non interuenit, ut est text. cum
gl. in l. 1. §. denique ait. ff. de aqua plu-
u. arcend.

Sed * quid si vicinus inferior habet
aggeres in fundo suo ex vetustate vel
pacto, an dominus superior possit co-
gere inferiorem aggeres munire? Dic
quod non: sed in agro suo potest mu-
niri, l. 1. §. fin. & ibi gloss. & Dd. ff. de
aqu. plu. arcend. vide qua dixi supra
tit. de seru. aquaduct. l. quæst. princip. in
fin.

Quid * autem si aggerem qui in
fundo vicini superioris erat, vis aquæ
deiecit: per quod effectum est, ut aqua
pluvia mihi noceat? Varus ait, si na-
turalis agger fuit, posse me vicinum
cogere aquæ pluuiæ arcen. actione,
ut eum reponat vel reponi faciat.
Idem si manu factus sit, neque memo-
ria eius extaret ^b l. in summa. §. item Va-
rus. in princ. ff. de aqua plu. arcend.
Vtilis tamen actio mihi competit ad-
uersus vicinum, si velim aggerem re-
stitui in agro eius, si mihi prodest, &
sibi non nocet: ut dist. §. item Varus.
in fin. sed si memoria extat, tenetur
aquæ plu. arcen. & si ager manufa-
ctus sit, etiam si memoria non extat,
agi potest ut reponatur ut dist. §. item

LLl 2 Varus.

Varus, ver. sed si text. Si aggeres iuxta flumen in priuato facti sint, in actione aquæ plu. arcen. veniunt, etiam si trans flumen nocent, si memoria eorum extat, & fieri non debuerunt, l. quod principis, Paragr. fin. ff. de aqu. plu. arcend.

5 Sed * quid si flumen publicum multum excreuit, propter quod solet mihi dare damnum, & prædia mea inundare, an possim aggerem adhibere, vel aliam munitionem facere, ut prædium meum tuear: Dic quod sic, text. est valde not. in l. 1. §. sed & si alia, ff. ne quid in flum. pub. & vide Bart. in l. quominus 9. qu. ff. de flum. & quæ dicam in qu. seq.

6 Quæstio * est quotidiana, si propter inundationem aquarum ego in aggeribus meis feci coronellas, eleuando ipsas ne aqua excedens aggeres consuetos, inundaret fundum meum, quas facere potui, ut dixi in quæstio. præced. nunquid eas pro arbitrio meo & propria autoritate possim impune remouere? Ego teneo quod sic: si autoritate mea propria factæ sunt, nec teneor pati ut reponantur, nisi seruitus esset imposita, per text. in l. summa, §. idem ait, si in agro tuo, & §. apud Namusam, cum ibi not. ff. de aqua plu. arcend. & idem tenui supra de seruit. aquaductus 8. qu. principali, in qu. quæ incipit, quæra nunc de alia quæst. quotid.

7 Circa * secundum in fine quæto, quæ pœna puniuntur rumpentes aggeres fluminis Nili qui est in Ægypto? Respondeo, pœna ignis, ut flammis concrementur, text. est in l. unica, C. de Nili agger. non rumpen. & ibi Bart. de Salicet. enumerat alios 12. casus, in quibus quis flammæ pœnam patitur. Aut sunt aggeres, quos quilibet in suo prædio facit, quando certis temporibus aqua Nili egreditur flumen per prædia, ut

aquam in suo prædio contineat, & tunc rumpens illos aggeres punitur pœna extraordinaria, ut est text. cum gl. de viroque in l. saccularij, §. in Ægypto, D. de extraordin. crim. Alii sunt aggeres alterius fluminis, & gl. in d. l. 1. dicit idem esse de æquitate secundum Vgo. sed Pet. quem sequitur Cyn. & Salicet. ibi dicit hoc non esse verum, quia non est alibi tanta cura aquæ, sicut in Ægypto, ubi est Nilus, quia in Ægypto nunquam pluit: ut dicit gl. in d. §. in Ægypto. Item quia interpretatione legum pœnæ sunt molliendæ, l. interpretatione, D. de pœnis. Item pro hoc facit dicta rubric. C. de Nili agger. non rumpen. quæ aliquam specialitatem notare voluit in aggeribus Nili. Dicit tamen Cyn. in d. l. 1. quod si aggeres Padi apud Ferrariam destruerentur, haberet locum pœna ignis prædicta, ex quo ibi est magnum periculum, quia propter modicam aggerum motionem posset nouus alueus fieri, & terra tam habitata quam fertilis occupari, quando flumen Padi crescit, cum sit eadem ratio: Et ita sequitur ibi Salicet. & sic voluit Cyn. quod in pœnalibus fiat legis extensio per identitatem rationis, de quo dic ut per Dd. in l. si vero, §. de viro, ff. solut. matrim.

8 Sed quid * si quis non rumpit aggeres, sed incipit arduos, quæ sunt in aggeribus causa aggerum conferuandorum? Dic quod pœna extraordinaria coerceri debet: ut est text. cum gl. in d. l. saccularij, §. fin. Reliqua circa istam materiam, vide quæ dixi supr. in titul. de seruit. aquaduct. 8. quæstion. princip. quæ nunc de alia quæstion. princip. quotidiana.

ADDI

ADDITIO.

^a Aggeres. Adde Bartol. in l. per Bithyniam, C. de immu. ne. conce. libro 10. & not. in rubrica, C. de Nili agger. non rumper.

^b Memoria eius extaret. Memoriam extare probatur per instrumenta. Ioan. Andr. in cap. 1. in fin. de præscript. in 6. in nouellæ.

CAPVT XXXVIII.

De Torrente.

- 1 Torrens est, qui in hyeme currit, & perennis non est.
- 2 Torrentia cuius existant.
- 3 Instrumenta antiqua si reperiuntur, in quibus prædiorum possessores à latere emerunt prædium, & pro fine fossatum appositum fuerit, nunquid ad illos pertineat.
- 4 Torrens flumen si vicinus auerterit, ne aqua ad eum perueniat: & hoc modo effectum est, ut vicino noceat, an aqua plu. arc. actione, contra eum agi possit.

Torrens * est qui in hyeme currit: & perennis non est, l. 1. §. 2. ff. de flumin. Et dicitur torrens à torreo, quod significat siccare, arefacere. Et hoc ideo, quia in æstate siccatur, flumen torrentis nomen accipit. Vulgariter autem apud nos progri, torrentia vocantur, quæ in foro Iulij & tertorio Triuifino maxima sunt, & non dicitur flumen publicum, sed priuatum: quia flumina quæ in hyeme currunt, & non in æstate, priuata sunt, ut dicit Rosied. in lib. suis, super interdicto ne quis in flumin. publ. quem

sequitur Bartol. in tract. Tyberiadis, in 8. column. vers. flumen, qui dicit, quod ex quo sunt priuata per alluionem nemini possint tribuere: si enim cursum mutant, semper solum remanet cuius primo erat, non per alluionem adicere apponendo ita quod prædium extendatur, sed supponendo potest adicere, sicut si pinguedo agri superioris adicitur agro inferiori, l. 1. §. denique ff. de aqua plu. arcen.

Cuius autem * sunt ista torrentia: Bartol. dicit, in d. vers. flumen, hanc quæ esse facti, potest enim probari quod per alicuius prædiū aqua discurret, & fossam fecit, vel inter prædia plurium aqua fluxit, tunc secundum terminos antiquos inter prædia diuisa erunt talia fossata. Vel potest probari qualiter antiquè sunt possessa: sed ut sæpe accidit, si nihil sufficiens potest probari, tunc putat illotum qui prope ab utraque parte prædia possent, cuiusque usque ad medium, argum. eius quod dicitur de insula & de alueo dimisso, l. ad eo, §. insula, & §. quod si toto, D. de acqu. rer. dom. & probatur l. 2. §. præterea cum gloss. D. de aqua plu. arcen. quæ tamen intelligit, nisi ea fossata essent in usu public. quia tunc dicerentur publica, l. 2. §. hoc interdictum, ff. ne quid in loco public. & expresse probatur, in l. 1. §. fossa, ff. ut in flum. publ. navigare.

Sed quid * si reperiuntur instrumenta antiqua, in quibus possessores prædiorum à latere emerunt prædium, & pro fine appositum fuit fossatum, an ad illos pertineat? Videtur quod non: ipsam rem enim emerunt, non eius fines: & pro hoc facit, quia fundi nihil est, nisi quod intra se continet, l. fundi in princip. ff. de actionibus empr. Bartolus in loco præuilegiato tenet contrarium, scilicet quod fines appositus est, fossata, intelliguntur esse

LLI § corum,

eorum, qui à latere prædia possident: ut supra dictum est. Nec obstat, quod fines non emuntur, quia fateor: sed tamen est possibile, quod rei venditæ accedunt: sicut etiam si poneremus pro fine viam, quæ quod quod fundo accedit, ff. de acquirend. rer. domin. l. Maritus. Nec obstat, d. l. fundi, in princ. quia regula, quod fundi nihil est, nisi quod intra se continet, patitur exceptionem per aliquas leges, ut in aqua ductu qui est extra prædium, ff. de contrahend. empt. l. aqua duct. & in similib. prædiorum, & in fossis, l. 2. praterea, ff. de aqua plu. arcend.

- 4 Potest dubitari, * si vicinus flumen torrens auertit, ne aqua ad eum perueniat, & hoc modo effectum est, ut vicino noceat, an agi contra eum aquæ plu. arcend. actione possit? Et dicendum est quod non, quia non fecit ut ibi noceat, sed ne sibi noceat: text. est not. in l. in summa, §. idem Labeo ait, si vicinus, ff. de aqua plu. arcend. Nam licitum est in suo aggerem vel aliam munitionem facere, ne flumen sibi damnum det, & prædia sua deuastet, l. 1. §. sum qui putant, versic. si aliqua, ff. ne quid in flum. publ. & adde quæ dixi in tit. preced. versic. sed flumen, cum versic. sequi.

CAPVT XXXIX.

De vallibus aquosis.

1. Vallis si excreuerint, & alienum occupauerint prædium, illius sunt valles, cuius prædium erat: & si decreuerint, illius erit prædium, cuius erant valles.
2. Vallibus cuilibet piscari licet, vel canellas, aut herbas incidere, vel pasci si publica fuerint.

3 Vallibus si terra cum herba reperiantur, & cannella nata, quæ de loco ad locum moueantur, tunc appellata, an ipsi tunc publici aut priuati erunt.

4 Opus si quisquam fecerit ut aquam excluderet, ne ad fundum suum veniret, quæ ex paludis inundatione in agrum eius fluere solebat, si ipsa palus aqua plu. ampliatur, eaque repulsa opere facto agro sui vicini noceat, aqua plu. arc. actione tollere cogitur.

SI * valles excreuerint, & alienum occupauerint prædium, illius sunt valles, cuius erat prædium: & si decreuerint, illius erit prædium, cuius erant valles, ut probatur in l. si vicinus, §. lacus, secundum gloss. D. de aqua plu. arcend. & ita Bartol. exemplificat illum text. in vallibus. Rauennem. Sed si valles essent publicæ, iudicandum esset, sicut de flumine publico, eadem ratione, ut habetur in l. lacus, ff. de acq. rer. domin. & vide quæ dixi de lacu, in tit. de flum. versic. flumina publica.

Et ex * prædictis sequitur, quod in eis licitum sit cuilibet piscari, vel canellas aut herbas incidere, vel pascu-
lari, si sunt publicæ, secus si sunt priuata, argu. §. litorum, inst. de rer. diuis. cum simil.

Sed quid * si in vallibus reperitur terra cum herba & cannellis natis, quæ de loco ad locum mouentur, & tunc vulgariter appellantur: an erunt publici vel priuati tanquam insula? Dic quod erunt eiusdem iuris, cuius est aqua, si aqua vallium erit priuata: isti tunc similiter erunt priuati: si publica, publici, de quo dic, ut dixi supr. de insulis §. qu. in fin. & de istis tunc vide etiam quæ dicam infr. de piscaria, in fin. de aliis autem

autem vallibus non aquosis, vide *supr. tit. de vallibus & planeris.*

- 4 De paludibus * etiam aliquid dicamus. Si opus quis fecerit, ut aquam excluderet, ne ad fundum suum veniret, quæ ex inundatione paludis in agrum eius fluere solet, si ea palus aqua plu. ampliatur, eaque aqua repulsa, eo opere, agro sui vicini noceant, aqua plu. arcend. actione opus cogitur tollere, *ut est text. in l. 1. §. 2. qui incipit. N. ratius scribit. ff. de aqua plu. arcend. agri vel loci usufructu, legato, si fuerit inundatus, ut stagnum iam sit, aut palus, procul dubio extinguitur, l. quid tamen §. 1. ff. quib. mod. usufructus cum concord. Cætera circa istam materiam vide in *tot. tit. C. de alluvio. & palu.**

A D D I T I O.

- ² Si *valles.* Adde *Bart. in tr. Tyberiadis, l. 3. char. 3. vers. vallis vero dicitur.*

C A P V T X L.

De Fonte.

- 1 Fonte aqua si quispiam usus f. erit, nec vi, nec clam, nec precario, quominus utatur, vim fieri prator prohibet.
- 2 Servitus aqua haurienda ex fonte constitui potest.
- 3 Fontis caput ipse fons dicitur.
- 4 Fons si exaruerit ex quo aqueductum habeo, isque post constitutum tempus ad admittendam servitutem ad suam venam redierit, an aqueductum amiserim.
- 1 Si quis * fonte aquæ eo anno usus fuerit, nec vi, nec clam, nec precario, quominus utar, vim fieri prator

prohibet, *l. 1. in princ. ff. de fon. & in tota illa d. clarantur hæc verba.* Item potest aquam purgare, reficere, & coercere, ut utatur eo modo quo eo anno usus est, *d. l. 1. §. deinde ait prator, & coercere dicitur aquam continere sic, ne fluat vel dilabatur, d. l. 1. §. coercere.*

Servitus aquæ * hauriendæ ex fonte constitui potest, *ut d. l. 1. §. 1. & olim constitui non poterat servitus aquæ ducendæ vel hauriendæ nisi ex capite vel fonte.* Hodie vero ex quocunque loco constitui potest: *ut est text. cum gl. in l. servit aqua, D. de serv. rust. præd.*

Caput * autem fontis dicitur ipse fons, *l. 1. §. caput, ff. de aqua quotidian. & æstin. & dixi supra de flum. versic. caput fluminis.* Licet fons oriatur in agro tuo: tamen si longo tempore duxi aquam etiam ex fundo tuo, non est necesse, ut doceam quo iure duco: & ita titulum allegare non cogor, & si impediar à te vel ab alio aquam de dicto fonte ducere ad fundum meum, possum agere utili actione, exemplo aliarum servitutum, *ut est text. not. & ibi gl. & Doct. in l. si quis diuturno, ff. si serv. vend.* Si fundo Seiano confinis fuerit fons, ex quo fonte per fundum Sejanum aquam iure ducbam, inco facto fundo Seiano, manet servitus, *l. si mihi, §. si fundo, ff. de serv. rusticor. præd.*

Si fons * exaruerit, * ex quo aqueductum habeo, isque post constitutum tempus ad amittendum servitutem, ad suam venam redierit, an aqueductum amiserim? dic quod sic: sed restituitur: *ut est text. in l. unus ex sociis, §. fin. cum l. sequent. qua incipit, Attilicinus, Digestis de serv. rustic. præd. & vide qua dixi supra de aluco versic. sed pone quod impetus fluminis, & versic. sed dubitari.* Habens fontem in superiori fundo, neque ventrem, neque pānos lavabit

lauabit in riuito descendenti, si propter hoc aqua deturbaretur omnino. *l. apud Trebatium, in princ. & ibi Ang. & Dott. ff. de aqua plu. arcend. & idem not. Bartol. in l. cum supra, Codice de remil. 1. 2. & est text. in l. sollicitatores, in ff. de extraord. crimin. de ista materia fontis habetur per Specul. in titul. de causa possess. & propr. §. prima, & per Rosfred. in libellis suis titul. de interdict. de fonte, & vide qua plene dixi supra in titul. de seru aqueduct. in 1. 1. qu. principi, ubi etiam posui de aqua quotid. & ætiu. & aqua quæ ex castello ducitur, & de aqua plu. arcend. & de cloacis, & vide qua plene dixi supra in tit. de seru aqua hantus, 7. q. princ. usque ad finem illius titul.*

A D D I T I O.

* Si fons. Fons si desiccatur, currit præscriptio aquæ d. Bald. in l. 1. 2. oppos. Cod. qui admit per l. Attilicinus, de seru rust. præd. Sed si aqua reuertitur in fontem de æquitate conualescit seruitus, gloss. & Bartol. in l. foramen, circa med. in vers. ex quo sequitur sequens illatio, ff. de seru. urbanor. præd. & l. unus, §. si fons, de seru. rust. præd. ubi præscribitur seruituti: etiam si iustum fuit, impedimentum non vincendi: sed datur restitutio ex clausula generali.

C A P V T X L I.

De Riuis.

- 1 Riuis est locus per longitudinem depressus, quo aqua decurrit.
- 2 Riuis manu tenere & etiam expurgare, an qui teneatur.

DE Riuis* est etiam aliqui dicens: Riuis est locus per longitudinem depressus, quo aqua decurrit. *l. 1. §. 1. ff. de riuis, flumen à riuo magnitudine discernendum est: aut æstimatione circūcolentiū, l. 1. §. 1. de flum.* & hoc nomine riui aqua fluens continetur, ut dicit ibi gloss. Seruitus naturaliter, non manufacto opere, lædere potest fundum seruientem, quemadmodum si imbris crescat aqua in riuo, aut ex agris in eum fluat, aut aquæ fons iuxta riuum, aut in eo ipso postea inuentus fuerit: *ut est text. in l. si mihi, §. seruitus, ff. de seru. rust. præd.* Si per fundum ius est mihi aquam de riuo ducere, hæc iura tacite sequuntur, ut reficere mihi riuum liceat, & adire quam proxime possim ad reficiendum eum cum fabris meis. Item ut spatium relinquat mihi dominus fundi, quo dextra & sinistra ad riuum eam, & quo terram, lignum, lapidem, arenam, calcem, iacere possim: *ut est text. elegans in l. refectiois, §. fin. & ibi per gloss. & Dd. ff. commun. præ & facultas refectiois causa accedendi ad ea loca quæ non seruiant, tributa est his, quibus seruitus debetur, qua tamen accedere eis sit necesse, nisi in concessione seruitutis nominatim concessum sit, per quam partem accedere debet, ut est text. valde notabilis, in d. l. refectiois, in princip. quod facit ad multa: ut ibi per Dd. nec iuxta eum, nec supra eum (si forte sub terra aqua ducatur) locum religiosum dominus soli facere potest, nec seruitus intreat, sed & depressurum & eleuaturum riuum, per quem aquam iure duci, potestatem habes: nisi ne id faceres, cautum sit, in d. l. refectiois 2. & 3. respo. Quis autem teneatur manu tenere riuos, & etiam expurgare, vide qua plene dixi supra de seru. aqueductus, vers. superest alia questio,*

fructus, quis teneatur. Reliqua quæ ad materiam riuui spectant, vide in toto tit. ff. de riuui. & qua plene dixi in tit. de seruit. aquad. in 11. q. pr. versic. quartum est interdictum de riuui, ubi posui quot sunt necessaria, ut istud interdictum competat & libellum, & positiones actoris & rei.

CAPVT XLII.

Depiscatione.

- 1 Piscari cuilibet in mari licitum est, quod natura omnibus patet.
- 2 Piscari quilibet in littore potest etiam ante ades meas & ostium, & si ipsum piscari prohibeam, actione iniuriarum teneor.
- 3 In fluminibus & portu ius piscandi omnibus commune est.
- 4 Piscatum aliquem fuisse per 20. vel 30. annos, an sufficiat, ad hoc ut superuenientem prohibere possit piscari.
- 5 Ius aquaducenda ad piscariam meam vel cisternam si mihi concedatur: an seruitus realis sit.
- 6 Piscium ususfructum qui in vineis existunt, si quispiam habeat, illos occidere potest, & alios substituere propter eorum difficilem discretionem.
- 7 Fundus si vendatur, in quo pisces in piscinis existunt, illi pisces non sunt adium, neque fundi, non magis quam pulli aut cætera animalia, quæ in fundo sunt.
- 8 Valles aut paludes si quispiam conduxerit, ut ibi piscari posses, & in eis reperiantur certa pars terre ab alio eleuata, quæ tunc appellatur, piscesque omnes in hyeme sub eis se reducant ut in valibus Pa-

dua contingit, an licitum conduxerit sit, dictos toros aperire, & omnes pisces accipere.

Piscari * cuilibet licitum est in mari, quod natura omnibus patet, l. venditor. in princ. ff. communia prædiorum. Similiter licet in littore maris, leg. nemo, §. final. & l. riparum, ff. de rer. diuis. quia littora communia sunt omnibus sicut aer. l. iniuriarum actio, §. fin. ff. de iniur.

Et * potest piscari in littore ante etiam ades meas, & ostium: & si ipsum piscari prohibeam, teneor actione iniuriarum, ut ibi, & leg. 2. §. si quis in mari, ff. ne quid in loc. public. nisi conuentum esset, ut in loco illo maris piscari non posses: quia valet talis conuentio, ut est casus not. in d. l. venditor. in princ. & dixi plene supra de mari, circa princip. & ideo cum primum pisces qui in mari vel littore cepit, sine dubio eius, in cuius potestatem perueniunt, fit acquisitio, sicut de feris captis etiam dicitur, l. quod in litore, ff. de acq. rer. dom. In mari piscantibus, licitum est casam in littore ponere, in qua se recipiant, d. l. riparum.

In fluminibus * & portu ius piscandi est commune omnibus ut §. flumina Inst. de rer. diu. quod fallit in pluribus. Primo, quando flumen est priuatum aliter non. l. iniuriarum actio, §. fin. in fin. ff. de iniur. Secundo, quando ius piscandi est priuatum: puta quia est venditum per principem sicut in lacu Gardæ contingit, in quo sunt aliqua piscaria priuata, quæ fuerunt venditæ per dominos Veronæ. argum. d. §. fin. cum l. seq. quæ incipit sane si maris & argum. ca. 1. circa fin. ibi piscationum redditus, in titul. quæ sint regalia, in vsib. feud. Tertio

M M n fallit,

fallit quando esset facta conventio cum vicino ut in domo sua piscari non possit: ut dist. leg. venditor, in princ. ff. commu. pred. quæ l. habet locum etiam in fluminibus publicis: ut dixi in tit. de mari in princip. Quarto fallit quando princeps, vel ciuitas prohiberet, ne quis in flumine piscari possit: ut est in lacu Perusino. & dixi sup. de lacu. Quinto fallit, quando esset cōsuetudo ut piscaretur solum pro vsu public. & non pro priuato, vel pro priuato, sed certo tempore tantum quia cōsuetudo vicem legis sustinet. d. l. venditor, § si const. Sexto fallit quando quis præscripsisset ius piscandi quia tunc alius in eo loco piscari non posset: & ista præscriptio procederet sine dubio si fuisset in possessione piscandi per tantum tempus cuius initij memoria non existat quia per tantum tempus præscribuntur loca publica. l. hoc iure. § ductus. aqua ff. de aqua quot. & asti. & not. Bald. in l. item lapilli. in 2. quæst. ff. de rer. diu.

4 Sed nunquid * sufficiat quem piscatum fuisse per 20. vel 30. ann. ad hoc ut superuenientē prohibere possit piscari? vide glo. ordi. in §. flumina in ver. omnibus. Inst. de rer. diu. & quæ dixi supra de seru. aquaduct. 9. qu. princip. ver. ex prædictis sequitur. Si ager cuius vsus fructus tuus sit, flumine vel mari inundatus sit, vsus fructus amittitur, cum etiam proprietatis eo casu amittatur: nec piscandi retinere quidem poterimus vsum fructū: ut est text. valde nota. in l. si ager. ff. quemadmod. seruit. amit. & per illum text. dicit not. Bald. in d. l. item lapilli. in princ. quod si stare mille annis super fluctibus maris, nihil perpetuæ proprietatis acquirerem.

5 Quid autem * si conceditur mihi

ius aquæ ducendæ ad piscariam meā vel cisternam, an sit seruitus realis? Dicas quod sic: quia debetur à fundo meo, iuxta nota in l. pecoris. ff. de ser. rust. pred. & l. vi pomum. ff. de seruit. ut dixi supra in tit. de seruit. aquaduct. 2. qu. princip. versic. Item quid si conceditur mihi.

6 Si quis habet vsufructum pisciū qui sunt in viuariis, potest piscis occidere, & alios substituere propter discretionem eorum discretionem. l. vsufructuarium venari. § si in viuariis. ff. de vsufruct.

7 Si * Venditur fundus, in quo sunt pisces in piscinis, illi pisces non sunt ædium neque fundi non magis quam pulli aut cætera animalia quæ in fundo sunt l. Iulianus. §. fin. cum tribus ll. sequentibus. ff. de actionibus empti.

8 Si quis * conduxit valles aut paludes, ut ibi possit piscari, & in eis reperiatur certa pars terræ eleuata ab alueo, quæ tunc vulgariter appellantur, & pisces omnes in hyeme se reducunt sub eis ut in vallibus Paduæ contingit, an sit licitum conductori aperire dictos thoros, & omnes pisces accipere? Et dicas quod non, quia isto modo ius piscandi destrueretur, nisi alios reponeret argu. d. l. vsufructuarium, §. si in viuariis, & argum. l. si merces, §. conduct. ff. loca. & hoc videtur aperte probari in l. videamus, §. prospicere debet. eodem titul. Præterea hoc etiā probatur, quia conductor tenetur ante omnia secundum legem, id est, conventionem facere: & si quid in lege prætermisum fuerit, id ex bono & æquo præstare debet: ut dicit text. Inst. loc. §. cond. sed ex bono & æquo est, ut conductor piscinæ non destruat totam piscinā, quia debet habere fructus piscandi, & non omnes pisces, ita ut piscaria cōsumatur. facit. l. 1. & 2. ff. de

de usufruct. & idem dico, si locaretur ius piscandi in flumine vel fonte aut piscaria: quia non posset omnes pilces tollere, nisi aliter conuentum esset, quod nota, quia est quotidianum.

CAPVT XLIII.

De Aere.

- 1 Aer eiusque usus communis est sicut mare & maris littora.
- 2 Locus ex soli odore si pestilentiosus fiat scilicet ex fœtore terra etiam priuata, ut puta, quia ibi sulphuraria fiant, an faciens interdicto ne quid in loco publico teneatur.
- 3 Fabri an in domo sua ita malleare possint, ut ex mallei sono doctoris vicini mentem disturbent.
- 4 Aer quando malus est, nunquid quis ibi stare vel venire teneatur.
- 5 Fumo corrupto si quispiam aliquem peremerit pœna extraordinaria tenetur.
- 6 Ususfructus odorum vel aromatum an constitui possit.
- 7 Arcem si quispiam habeat in qua frumentum ventare solet, ut à palea excutiat: an vicinus in suo adificare possit, ita ut illi area ipsius ventum auferat.
- 8 Conella magni Bufonis faceria, qui cum esset bannitus sub pœna capitali, ne Ferrariam accederet, emit vnum planstrum Padua: & terram Paduanam in dicto posuit, quam ascendit, & postea Ferrariam profectus, dicebat se esse in territorio Paduano.
- 9 Anis vel aliud quodpiam animal, cum est in arbore, in aere esse dicitur: non autem in terra.

A Er eiusque * usus communis est, sicut mare & litora maris. l. iniuriarum actio, §. fin. ff. ne quid in loc. publ. & tanquam commune perpetuo in totum occupari non potest: ut dicit Bald. in litem lapilli, in princ. ff. de rer. diui. & si quis aliquem vti aere prohibet, actione iniuriarum tenetur: ut d. §. fin. Non potest itaque quis nobis aerem vel solem tollere, nisi edificando, iuxta ea, quae dixi supra in lib. i. in tit. ne prospec. offic. 4. q. vbi posui de Diogene philosopho, qui stabat ad solem: nam aer supra domum nostram debet esse liber vsque ad cœlum: ut est tex. cum gl. in l. prima, §. pen. & l. fin. ff. quod vi aut clam, idco non est licitum facere pontem supra viam public. vel flumen publi. vel fundum priuatum, l. pen. ff. de flum. & nota, Refr. in tit. de interd. ne quid in loco publ. fiat. vers. 7. in si. & in tit. de causa poss. & proprie. §. in confessoria, & item quaritur habeo domum. & Bald. in litem lapilli, in ult. col. ff. de rer. diui.

Sed quid * si ex odore soli locus pestilentiosus fiat, scilicet ex fœtore terræ etiam priuata: ut quia fiant ibi sulphuraria, tenebitur interdicto, ne quid in loco publ. ut est tex. cum gloss. nota, in l. 2. §. idem aut si odore, ff. ne quid in loco, publ. idem si corrumpat aerem apponendo sterces, vel aperiendo cloacam, leg. 1. §. 1. ff. de cloacam. & leg. penul. §. pen. vbi hoc not. gloss. quod vi aut clam, & ideo prætor introduxit duo interdicta de cloacis purgandis ad salubritatem ciuitatis: nam cœlum pestilens & ruinas minantur immunditiæ cloacarum, dict. l. prima, §. primo de cloacis. & leg. de pub. §. si quis riuos, ff. de nou. ope. nunc. Et propterea alias iudicauit in ciuitate Veronæ, quod vnus pelliparius non posset facere molliu in domo sua, ob maximum

MMm 2 fœctorem,

factorem, qui exhalabat ex eo, & nocebat vicinis, idem dic de similib. artib. facientibus.

3 Nunquid * autem fabri possint malleare in domo sua, ita ut ex sono mallei disturbent mentem doctoris vicini, vide Bald. & Doct. in l. 1. Cod. de stud. liber. urb. Rom. libro 10. & per Canonist. maxime per Ioan. de Imol. in ca. vestra, extra, de loca, & quid si esset vicinus infirmus, collige ex his quæ not. in dictis iuribus.

4 Quando * autem est malus aer, nunquid teneatur quis ibi stare vel venire, vide gloss. & Doct. in capit. si vero, extra de inin. & l. de arate. Digest. ad Treb. & qua plene dixi supra de servit. aqueduct. circa fin. ubi posui materiam de cloacis. Et adde quod propter bonum aerem, & sic cæli opportunitatem fundus magis æstimatur: & si minoris ipsum vendiderit, ex hoc solo forte posset in integrum restitui: quia est in loco, ubi est optimus aer, sicut ex eo, quia fuit maiorum suorum, l. si emptionem, ff. mino. & probatur in l. 1. §. sed si rem, versic. & alias videamus ibi, vel opportunitatis, vel cæli, vel quod illic educatus sit, vel parentes sepulti, ff. si quid in fraud. patron. quod bene nota.

5 Si quis * fumo corrupto aliquem peremerit, pœna extraordinaria tenetur, l. sollicitatores, §. 1. ff. de extraordin. crim.

6 Nunquid * usus fructus odorum vel atomatum constitui possit: dic non proprie. Sed ad Senatusconsultum erit descendendum, quod de cautio. loquitur, l. si lana, ff. de usufr. ea. re. qua usu consit.

7 Si quis * habet aream, in qua solet frumentum ventare, ut excutiat a palca, an possit vicinus ædificare in suo, ita ut ventum auferat illi areæ: casus est in l. fin. §. fin. C. de serv. & ibi per

Dd. & Ang. in l. Imperator. ff. de serv. urb. prad.

8 Sed pone * quæ fuit de facto in persona Gonellæ, qui magnus Bufonus vulgariter appellatur, nam dum esset bannitus sub pœna capitali, ne Ferrariam accederet, emit vnum plaustrum Paduæ, & terram Paduanam posuit in dicto curru, quem ille ascendit, & postea accessit in ciuitatem Ferrariæ, dicens, se non esse in territorio Ferrariæ, sed Paduæ, ex quo tangebatur territorium Ferrariæ. Sed dicit Ang. in l. qui sella, ff. de serv. rust. prad. quod non fuit bonum consilium, per illum text. qui vult, quod quis dicitur ire per fundum alterius, quando sella vel lectica vehitur: & adde quæ not. Bart. & Dd. sed pro Gonella facit gl. Inst. de in re nat. gent. & ciui. in princ. in vers. cælo, ubi exponit, id est aere, ut sunt aues, quæ in arborib. in aere nascuntur, ut §. apum, Inst. de rer. din. & sic ille tex. cum gl. probat.

9 Quod * qui est in arbore, dicitur esse in aere, & non in terra: tamen dicendum est ipsum esse sub territorio, in quo est arbor.

ADDITIO.

* Aream. Vicinus non potest ædificare in solo suo iuxta aream vicini quæ sit ad tritrandum granum, ne per ædificium impediatur usus areæ: quia ventus retinetur, l. si §. si. & ibi Bart. & Bald. C. de ser. & Petr. de Vbal. in tr. de soc. 6. part. ult. quod est verum secundum Bald. ibi, si area in alio loco fieri non possit. Item verum, si ventus non possit venire nisi ab ea parte à qua ædificetur, ut ibi per Bart. & Bald. & supra per Bart. Capol. de serv. urb. c. 26. 27. & c. 29. & ibi dic verum, nisi pactum sit in contrarium.

CAP.

CAPVT XLIV.

De Igne.

- 1 Ignem iuxta parietem communem an facere licitum sit.
- 2 Domum si tibi locauerim: & in loca-
tione conuenerim, ne ignem in do-
mo haberes: attamen tu habuisti, si
fortuito casu incendium ortum
fuerit, an tenearis.
- 3 Inter locatorem & conductorem si
conuentum fuerit, ne in domo fœ-
num aut palea poneretur, & con-
ductor posuerit, deinde seruus igne
allato succenderit, quid iuris.
- 4 Domum inferiorem habens, an possit
facere tam grandem fumum, ut
superiori noceat.
- 5 Ignis fornacis & furni an vicino no-
cere debeat.
- 6 Ignem instipulam, ad paludem si
quispiam inniserit, & alicui
damnum dederit, quid iuris.
- 7 Ignis piscatorum, si naves in pericu-
lum aliquod duxerit, quid iuris.
- 8 Ignis si dolo immittatur in alienas
ades, vel frumenti acervum: quid
iuris.
- 9 Adium appellatione omnes adificij
species continentur.
- 10 Ignis pœna vel alia, an contra incen-
diarios locum habeat.
- 11 De incendio, quod in domibus vel
hospitiis sine dolo fit, an dominus
teneatur, si domus erat aliena, vel
de rebus alienis in domo com-
bustis.

Vltimo * loco superest de igne
quarto elemento aliqua dicere: &
de igne loquamur, qui apud nos est
verus: quia variis ex causis fit, ideo

eum percutramus. Et primo de igne fa-
miliari. Nunquid sit licitum facere
ignem iuxta parietem communem: dic-
aut per talem ignem torretur, aut dam-
nificatur paries communis, & non po-
test, ut est casus in l. quidam Hyberus,
in princ. ff. de seru. rust. præd. Aut non
torretur vel non damnificatur, & po-
test, ut ibi à contratio sensu, & arg. l.
fistulam, §. fin. cod. tit. & l. si seruus ser-
uum, §. si furnum, ff. ad legem Aq. & ex
hoc not. plures conclusiones. Pri-
ma, quod non licet facere ignem
iuxta murum communem in quo non
sit caminus, si ex illo igne posset in-
ferri damnum muro: vel quia est sub-
tilis, vel quia sit ignis immoderatus:
quod not. pro pauperulis, quæ sæpe
ignem faciunt prope murum, quia
non habent caminum. Secunda con-
clusio, non licet facere caminum ^a in
muro subtili, si flamma ignis nocere
possit muro. Tertia conclusio, si est fa-
ctus caminus in muro communi, & de
voluntate vicini, non potest enim fieri
ignis talis qui vicino noceat, quod no-
contra nobiles & potentes, qui solent
facere magnum ignem, si noceret, vel
timeretur ne noceat vicino, l. si seruus
seruum, §. si furnum, ff. ad legem Aquil.
Quarta conclusio, si murus esset gros-
sissimus, tamen non licet ita magnum
facere ignem ut timeatur, ne flama af-
cendat caminum, & inferat periculum
vicino, per d. §. si furnum, quod no. con-
tra facientes nuptias. Quinta conclu-
sio, si quis habet in parte superiori do-
mum, & alter in inferiori non potest
superior facere ignem ita magnum, ut
sit dubitandum, ne solarium, super quo
ignis ponitur, accendatur, vel offenda-
tur, l. sicuti, §. Arist. & quod ibi nota, ff. si
seru. vend. quod similiter no. contra fa-
cientes nuptias, quib. hoc evenire cō-
tingit, quando coquina faciunt in so-

M M m 3 latio

lario. Sexta & ult. conclusio, si in prae-
dictis casibus timetur damnum, potest
b peti cautio damni infecti b: & si dam-
num datum est: quia paries sit exustus,
potest agi actione in factum, d. l. seru.
seruum, §. si furnum, ff. ad leg. Aquil. &
prædictis adde quæ dixi supra in 1. lib.
tit. de fornace, & tit. de balneo & stufa.

2 Quid autem * si locavi tibi domum,
& conueni in locatione, ut ignem in
domo non haberes, & tamen tu ignem
habuisti, & fortuito casu ortum est in-
cendium, an tenearis? Dicas quod sic:
quia non debuisti contra conuentio-
nem habere, & culpa præcessit casum,
ideo teneris etiam de casu, ut est casus
not. in l. videamus, §. 1. ff. loca. Sed si esset
actum, ut ignem innocentem habe-
res, tunc non teneris de casu fortuito,
ut supra casus est in d. §. 1.

3 Quid * si inter locatorem & con-
ductorem conuenit, ne in domo fœ-
num aut palea poneretur, & condu-
ctor posuit: deinde seruus igne allato
succendit? Dic quod teneretur condu-
ctor ex locato, nec liberabitur dando
seruum pro noxa: quia ipse conductor
causam præbuit, inferendo aliquid
contra conuentionem, & ipsum idem
si quilibet extraneus ignem iniecerit
eadem ratione, ut est text. not. in d. l.
videamus. §. si. cum l. sequen. quam
perpetuo tene menti: quia idem esset
in aliis similibus casibus.

4 Quia ex isto igne generantur fumi
potest dubitari an habens domum in-
feriorem possit facere tam grandem
fumum ut superiori noceat. & de hoc
est text. in l. securi. §. Aristo. & §. final.
ff. si seru. vend. de quo dic ut dixi supra.
in tit. de fumo. Et quid si esset fumus,
qui malum odorem redderet, & vici-
no noceret prohiberi posset ne talem
fumum mitteret, argu. eorum quæ di-
dixi supra in titulo precedenti.

Secundo * principaliter queritur 5
quid de igne fornacis & furni, dic ut
habeatur in l. si seruus seru. §. si fornaca-
rium. & §. si furnum. & ibi gl. & Doct. ff.
ad legem Aquil.

6 Tertio * queritur quid de igne in
stipulâ ad paludē immissio: dic si quis
immiserit huiusmodi ignem combu-
rēdi causa, & vberius euagetur, & pro-
gressus ignis alienam segetem vineam,
aut nemus, vel domum cōbussit, re-
quirendum est, an imperitia eius aut
negligentia id acciderit: nam si die vē-
tolo culpæ reus est: nam qui occasio-
nem damni dat, damnum dedisse vide-
tur in eodem crimine est, & qui non
observauit, ne ignis longius procede-
ret: at si omnia quæ oportuit, observa-
uauit, sed subita vis venti longius ig-
nem produxit caret culpa. text. est no. in
l. qui occidit. §. 1. ff. ad leg. Aquil.
de quo dic ut ibi per gloss. & Doct.

7 Quarto * queritur quid de igne pis-
catorū: dic piscatores prohibentur ne
nocte lumine ostēso fallant nauigātes
quasi in portū aliquē delaturi eoque
modo in periculū naues, & qui in eis
sunt deducāt, sibiq; execrandā prædam
darent. Et si aliter faciāt, puniri debēt
ac si ipsi taperent ea quæ nauigio per-
empta essent. ut est text. in leg. ne pis-
catores. ff. de incen. ruin. & naufrag.

8 Quinto * queritur de igne, qui ali-
quando dolo immittitur in aedes alie-
nas, vel in acerū frumentī: dic si quis
aedes, vel acerū frumentī iuxta domum
positum combussit vinctus verbera-
tus, igni necari iubetur si dolo hoc
cōmiserit. Si vero casu, id est negligē-
tia, aut damnum resarcire, iubetur, aut si
minus idoneus sit, leuius castigabitur.

9 Et appellatione * ædiū omnes spe-
cies ædificij continentur, ut est text. in
l. qui aedes ff. de incen. ruin. & naufr.
quæ locum habet etiam in eo qui
combussit

combussit torcularia, secundum Bart. qui dicit ita de facto vidisse obseruari. Et idem tenet Florus in l. si quis fumo: §. r. in fin. ff. ad leg. Aqu. qui dixit idem esse in eo, qui combussit tentoria pannorum.

10 Sed nunquid * ista pœna ignis, vel alia contra incendiarios * locum habeat de iure Canonico, vide text. gl. & Doct. in c. magna extra, de senten. ex commu. & c. fin. de sepul. & c. si quis domum, de inin. & damn. dato. pro declaratione d. l. qui ades. vide Bart. in l. 4. de offic. prefet. vigil. & Cyn. Bald. & Salice. in d. l. data opera, C. qui accus. non poss. & Ange. de Arc. in suo tr. malefic. in gl. in vers. incendiario. in princ.

11 Sexto * & ultimo quæritur de incendiio c quod fit in domibus, vel hospitibus sine dolo, an dominus teneatur si domus erat aliena, vel de rebus alienis in domo combustis, & etiam aliis casibus: & quia ista non est materia nostra seruitu. ampla tamen & profunda est: contentus ero solum me remittere ad scribentes de ea; & ideo vide in primis text. & gloss. & Doct. in l. si vendita. ff. de periculo, & commodo rei vendite. & ibi plene per Salic. & text. & Dd. in l. 4. §. 1. ff. de offic. prefet. vigi. & text. & Doct. in l. cum duobus. §. damn. ff. pro socie. & l. in iudicio. C. loca. & Cy. & Bal. & Salic. plene, & Dd. in d. l. data opera. & per eundem Salic. late in l. que fortuitis. C. de pig. actio. & Flor. in l. si quis sum. §. 1. ff. ad leg. Aqu. & plenissime per Ange. de Arc. in tract. malefic. in d. gl. in vers. incendiario. & plene ac eleganter per solennem Doctorem do. Petr. de Alas de Pedua, in disputatione sua, que incipit, exorto incendio in una contrata. & vide etiam text. in l. ex con-

ducto. §. fin. & l. vide. mm. §. si. ff. loca. & in toto tit. ff. de incen. rui. & naufr. & in l. cum C. de fur. & per Cyn. in l. ad comparandas C. manda. & per Alb. de Ros. in l. fistulas §. si quis fund. ff. de contrahen. empt. & per rex. & Dd. in c. si. extra, de sepul. & c. tua nos. de senten. excomm. & c. si quis domum. de iniuriis & damno dato, & 11. q. 2. cum denotissimam & 21. q. ultim. c. si quis membrorum. & c. pessimam. & 24. q. 3. c. quisquis per domum. ubi plene de hac materia.

ADDITIO.

^a Caminum. Caminus in muro communi fieri non potest per socium altero invito, nisi murus sit valde grossus Angel. Flor. Paul. de Cast. in l. quidam Hyberus. & ibi vide Bart. ff. de serui. urb. prad. & Petr. de Perus. in tract. de societ. 6. parte 4. colu. in fin. sed Flor. in d. l. quidam. dicit post Bald. ibi, & Bart. quod si fieret solum tubus camini ad portandum fumum, non ad ignem retinendum, potest fieri: quia murus non decoqueretur, & cessaret ratio deteriorationis.

^b Cautio dam. Cautio de damno infecto præstari debet etiam per diuitem, secundum Alex. contra Paul. de Cast. in l. 1. ff. qui satisd. cogant.

^c De incendio. Incendium non imputatur habitati, qui sit solitus esse vigil & diligens, quia non præsumitur esse in culpa Bald. in cons. quidam Histus. Alexan. in l. si quis. §. fin. de edendo. Et Bal. in d. l. 1. C. de post. dicit, quod si frequenter est contingens, quia non sit habita diligens custodia, & tunc est culpa si vero de raro contingentibus, ut tunc casus insolitus non annumeretur culpæ.

Finis Tractatus Capolla de Seruitutibus tam urbanorum quam rusticorum prædiorum.

R E P E



REPETITIO MARTINI LAVDENSIS,

In l. Servitutes ff. de Servitut.

S V M M A R I A.

- 1 Prædium rusticum qua ratione distinguatur ab urbano.
- 2 Servitutum quadam causam continuam habent, quadam quasi continuam, quadam vero discontinuam.
- 3 Vsfusus an præscribatur longo tempore.
- 4 Præscriptionem longi temporis locum habere in his, pro quibus competit publiciana.
- 5 Præscriptio prædii an censeatur præscripta servitus ei coherens.
- 6 Præscriptio castro an præscripta sit iurisdicção ei coherens.
- 7 Iurisdicçãoem potius comparari servituti personali vsufusus quam servituti reali.
- 8 Servitus vsus & habitationis non præscribitur sine titulo, quemadmodum nec vsufusus.
- 9 Servitutes negativæ ex quo tempore præscribi incipiant: & quid in aliis servitutibus.
- 10 Titulus allegatus an probetur aut præsumatur ex patientia longi temporis. & n. 13.
- 11 Divisionis titulus non præsumitur ex continua possessione rerum su-
pra modum, inequalium.
- 12 Servitus discontinua non quaritur ex longa patientia & possessione, sed necesse est allegare titulum.
- 13 Servitutis vsus processerit nec ne ex bona fide, quomodo probetur.
- 14 Præscriptio non inducitur per scientiam & patientiam eius qui, vi, clam vel precario possidet.
- 15 Præscriptio servitutis cuius patientiam requirat, an possessoris, an proprietarij, an vero viriisque.
- 16 Præscriptio rerum corporalium, in quo differat à præscriptione incorporealis.
- 17 Servitutem non præscribi ex sola quasi possessione civili, nec ex sola quasi possessione naturali.
- 18 Servitus vel libertas quanto tempore præscribatur contra Ecclesiam.
- 19 Libertas quanto tempore præscribatur adversus servitutem constitutam.
- 20 Libertatis adversus servitutem præscriptio, an requirat titulum.
- 21 Libertatis præscriptio an possit procedere cura factum præscribentis.
- 22 Libertatis

22 Libertatis præscriptio aduersus seruitutem an exigit bonam fidem præscribentis.

23 Libertatis præscriptio an requirat scientiam & patientiam aduersarij.

¹ **S**eruitutes. Hæc * lex est clavis in materia ser. & pro euidencia præmitto, quod prædium rusticorum cum ab urbano non loco, sed genere vel qualitate distat, *ut est text. & ibi gloss. in l. si prædium. in princ. C. de præd. minor. & in l. urbana. 1. de verb. signif.*

² Secundo * præmitto, quod seruitutum quædam habent causam continuam, ut seruitus aquæ, quæ natura sui continuo currit, *l. 2. C. eod.* Quædam non habent causam quasi continuam, ut stillicidium aptitudine non actu, *l. foramen. infra tit. 1.* Quædam vero seruitus habet causam discontinuam, quæ indiget facto hominis, ut seruitus viæ vel itineris *ut probatur in hac lege nostra.* Et ad hoc allegatur, seruitus habens causam discontinuam, non potest usufruipi. hoc tit. in pr.

³ Notatur * ex text. ibi. vel ideo, quod seruitutes habentes causam discontinuam non possunt usufruipi, sed elegans est articulus nunquid seruitus usufructus præscribatur longo tempore decem annorum inter præsentis, viginti inter absentes. Quidam moderni repetentes tenent, quod non præscribatur longo tempore: quinimo requiratur tantum tempus, cuius initij memoria non existat in contrarium, Mouentur primo authoritate gloss. in *l. iusto. §. non mutat. in fr. de vfu.* Secundo mouentur per text. in *d. §. non mutat.* Tertio mouentur per text. nostrum in ratione sui: quia in usufru. requiritur factum hominis: & sic habet causam discontinuam, ergo non acquiritur longo tempore.

Vos tenete contrarium, quia sic Dd. communiter tenent contrarium, maxime Bart. in *l. iusto. §. non mutat. præ alleg.* Bald. & Ang. hic. Secundo moueor per text. expressum, in *l. fin. C. de præscr. longi temp. in fin.* Nec dixerit quis, quod finis illius tex. referatur ad immediate præcedentia scientiæ vel ignorantia, quia imo refertur ad totam legem, *arg. l. si idem cum eod. §. fin. supr. de iuris. d. omn. ind.*

⁴ Tertio * moueor ratione, nam ea pro quibus competit publiciana, præscribuntur longo tempore, *l. cum qui. in pr. supr. de publ.* Sed pro usufructu competit publiciana, *l. si ego. §. 1. supr. de publ. igitur, &c.* Ultimo, quia sequeretur absurdum, quod eodem momento centum annorum acquireretur & amitteretur usufructus, *l. an usufr. de usufr. cum per centum annos dicatur non extare memoria, ut pulchre scripsit Cyn. in l. 1. & 2. C. de serui. & aqua.* Nec obstat *d. §. non mutat.*, quia loquitur in usufrupione triennij vel aliter, ibi Iuriconsultus dicit, quod ad usufrupionem proprietatis non sequitur usufructus. Non obstat vlti. *arg. de lege nostra*, quia respondeo, quod illa distinctio, utrum seruitus sit continua vel discontinua, habet locum in seruitute prædiali, non autem personali, ut usufructu. Rationem diuersitatis ponit Bart. in *d. §. non mutat.*, quia prædium non habet animum, sed persona, cui debetur usufructus, habet animum retinendi. Quarto, quia usufructuarius possidet rem naturaliter, *l. 3. §. unde vi ff. de vi armat. l. natural. in pr. ff. de acq. vel amit. poss.* quæ ratio cessat in seruitute prædiali. In gl. quæ incipit ibi: per se, non ut hic, contra hanc gloss. vltra Dd. allego text. in *leg. locum, §. proprietarius ff. de usufructu.*

NNn Secundo,

§ Secundo * defendendo gloss. quam sequitur. Id. aut loquimur in servitute reali, & tunc prescriptio dominio acquiritur etiam servitus coherens praedio d. l. si aliena. §. 1. allegata in gl. aut loquimur in servitute personali, puta usufructu, & tunc licet prescribatur proprietas tamen non prescribitur usufructus contra usufructuarius, d. §. proprietarius, ex quibus infero ad quaestionem utilem.

6 Quidam * nobilis est dominus castri & etiam habet iurisdictionem in eo castro contingit quod tertius bona fide cum titulo possedit dictum castrum longo tempore, & sic prescripsit dominium castri nunquid intelligatur etiam prescripsisse & acquisivisse iurisdictionem, & videtur quod sic: quia ad prescriptionem dominij sequitur acquisitio servitutis realis, d. l. si alienam §. 1.

7 In contrarium puto * veritatem: quia acquisitio iurisdictionis non equiparatur servituti reali: quinimo servituti personali usus fructus: ut scribit Bart. in d. l. iusto. §. non mutat. ff. de usucap. si ergo equiparatur usufructui, ad acquisitionem, vel prescriptionem proprietatis, non sequitur acquisitio iuris separati, d. §. propr. ergo licet ille tertius prescripserit dominium non sequitur quod in consequentiam acquisiverit iurisdictionem maxime quia in prescribenda iurisdictione alia requiruntur, quam in dominio rei: ut post Dd. dixi hoc anno, in l. imperium. ff. de iurisd. omn. iud. In ea gloss. ad fin. gl. bene loquitur. Glossa quae incipit, si haec secunda dividitur in quinque partes: nam in prima opponit & solvit, in secunda ponit plenam distinctionem qualiter prescribantur servitutes, in 3. format q. in 4. solvit aliam pul-

chram q. in 5. & ultima quaerit, & se remittit. II. ibi, ut tamen plene scias III. ibi. Sed quomodo. IV. ibi licet autem dixerit. V. ibi ecce qualiter. In ea ibi l. si quis diuturno. not. gloss. quod in servitute continua vel quasi prescribenda non requiritur titulus, ratio est quia agitur de levi praedicio, secus esset in usufructu qui equiparatur dominio, l. fin. circa fin. C. de prescr. long. temp. Et licet Anto. de Butr. in reper. c. pervenit. de censib. Dicat * quod in servitute usus & habitationis non requiratur titulus quoad prescribendum, tamen veritas est in contrarium quia quemadmodum in usufructu requiritur titulus, ita in ceteris servitutibus personalibus usus & habitationis requiritur titulus text. est in l. fin. in fin. ibi, cetera servitutes, C. de prescr. long. temp. & est ratio, quia eisdem modis constituitur usus & habitatio, prout usufructus, l. 1. ff. de usu & habit. & sentit Bald. in l. 1. §. aquam. C. eod. in 1. colu. dum dicit quod in prescribenda servitute personali requiritur titulus: secus autem in reali.

Et nota gloss. ibi §. dñctus, contra quam arguitur, quod imo requiratur prohibitio, l. qui luminibus, in gloss. ff. tit. prox. & l. fin. ff. quemad. servit. amit.

9 Solutio: * aut loquimur in servitutibus negatiuis, puta altius non tollendi, & tunc nusquam incipit possessio neque prescriptio nisi facta prohibitione, ne altius tollas, & ideo si paulatim meum iuxta arcem tuam staret per mille annos, non prescriberem servitutem altius non tollendi nisi prohibuisssem tibi ne aedifices ista est gloss. signabilis in dicta lege qui luminibus. Aut loquimur in servitutibus affirmatiuis, &

& tunc quædam sunt quorum possessio inchoatur per viam facultatis, puta eundi per fundum tuum ad fundum meum, & tunc non acquiritur, nisi 30. annis iureo, l. i. ff. de iur. acti- que priuat. Quædam sunt quorum possessio inchoatur per modum iuris debiti, & tunc per primum actum requiritur quasi possessio, l. i. §. sed si in- re, ff. de aqua quor. & estin. Et hanc theoricam ponunt Doctores. maxime Cyn. & Bald. in l. i. C. eod. ritu. In ea ibi §. ibi. & est ratio, quia negatoria sæpe numero nascitur, ut plene declarat Baldus, in repetit. d. l. si aquam in 3. colum. In ea ibi leg. cum de in rem vers.

10 Articulus dubius apud maiores nostros est, utrum * ex patientia longi temp. præsumatur & probetur titulus alleg. Petr. de Bellap. Cyn. & Bald. in l. si certis annis, C. de pact. & Bald. & Ang. hic tenent, quod ex patientia longi temp. non probetur titulus allegatus neque præsumatur: mouentur primo per totam tit. Codic. de præci. longi temp. ubi ex sola possessione non transmittitur titulus secundo mouentur per text. huius l. nam ludibrio esset lex nostra, quia facile esset unicuique allegare & probare longam patientiam: & sic fieret fraus legi, contra l. fraus, supra de legi. Ego vero teneo contrarium: & in iudicio ita iudicavi, motus imprimis auctoritate glo. nostræ hic, quod imo ex longa patientia præsumatur titulus: Secundo moueor auctoritate Bart. hic, & in l. cum de in rem vers. ff. de usufr. Tertio, auctoritate Anton. de Butr. in d. l. cum de in rem vers. singulariter dicit, quod licet ipse teneat contra gl. ita dicit ibi Iac. Butr. qui directo loquitur in terminis glo. nostræ.

Rursus moueor per text. in d. l. cum de in rem vers. Nec obstat solutio Cyn. & Bald. quod loquatur in præstatione, non patientia: quia respondeo replicando, quod patientia in corporalibus habetur pro præstatione & traditione: l. 3. §. dare supr. de usufruct. l. quoties, ff. hoc tit. Item pro gloss. facit l. si filius, Cod. de petit. hered. ubi ex longo tempore præsumitur iussus. Nec obstat responsio Bald. quod ibi est patientia ad commodum patientis, qua respondeo quod imo posset esse ad incommodum, si hæreditas esset damnosa. Institut. de auctor. tutor. §. sed neque. Vltimo moueor per l. penultim. communi gl. ff. C. communi diuid. ubi præsumitur titulus diuisorius ex longa patientia. Nec est bona solutio Bal. quod ibi est permixtus vel mutus actus: quia respondeo, quod imo illa est ratio, quia non agitur de magno præiudicio.

Hinc est * quod Bald. singulariter dicit, in d. l. penult. quod si duo fratres possedissent longo tempore hoc modo, quod vnus possideret vnum castrum valoris mille aureorum, & alius possedisset aliud castrum valoris quingentorum aureorum non præsumeretur diuisio inter ipsos fratres propter magnam inæqualitatem, & magnum præiudicium, secus si esset pauca inæqualitas, puta vnus frater longo tempore possedisset castrum mille aureorum alius frater possedisset aliud castrum valoris nongentorum aureorum, certe præsumeretur titulus diuisorius. Item addo aliam rationem quia agitur de paruo præiudicio in seruitutibus ut dixi in præcedentibus ideo facilius ex patientia longi temporis præsumitur titulus.

Non obstat primum arg. quia loquitur in præscriptione dominij, in

quo agitur de magno præiudicio: & ista solutio euacuat omnia contraria.

Non obstat vltimo de lege nostra, quia ludibrio, &c. quia respondeo argumentum procedere, quando constaret de fraude, & ita limitabitis glossam nostram hic per d. l. fraus.

Sed in dubio loquitur glossa nostra, quia in dubio non præsumitur fraus, l. quoties, Paragr. qui dolum, ff. de probat. Præterea modus agendi & modus probandi diligenter debet attendi, l. Lucius, D. de his qui not. infam. c. cum dilectus, de ord. cogn. & Baldus in l. indicati, Codice si ex fals. instrument.

12 Et * ideo si vellet in servitute discontinua vti præscriptione ex longa possessione & patientia aduersarij, non posset: ut est casus in l. nostra, quæ loquitur in servitute discontinua, sed si non vtatur præscriptione, sed allegat titulum, quem vult probare ex longa patientia aduersarij: tunc præsumitur titulus in servitute, vt dicit glossa nostra. Hic caueant ergo practi- cantes ne allegent præscriptionem, quinimo allegent titulum, puta venditionem servitutis, quem titulum probent ex patientia longi temporis.

13 Ex quibus * omnibus concludite, quod ex patientia longi temporis in servitute tit. allegatus, præsumitur, & probatur, & ideo male loquitur hic Angel. qui dicit, Doctores tenere contra glossam. & not. quia millies habebis de facto.

14 Quæro qualiter * probabitur, quod usus fuerit iure servitutis bona fide, gl. in l. i. Paragr. i. ff. de itin. actuque priu. quæ ponit quod per iuramentum communiter reprobatur, & Doctores maxime Cyn. & Bald. in l. i. Cod. eodem & Bartol. in d. l. i. §. i. & Angel. in l. si

quis diuturno; Digestis si servitus vendicetur, in effectum concludunt, quod sufficit aliquod probabile ex quo inducatur credulitas servitutis, & sic error facti: puta quia testis deponit, quod audiuit dici servitutem sibi debitam, vel quia sit publica fama, l. at qui natura, §. cum me absentem, D. de negot. gest. Sed contra hanc theoricam Doctores alleg. in examine Papiensi, ego arguebam hoc modo. Nam attendita hac doctrina Doct. sequeretur, quod in præscribenda servitute requiratur titulus contra, l. si quis diuturno ff. si serv. vendi. quoniam error facti habetur pro titulo, l. quod vulgo. Digest. pro empr. & Bartol. in l. Celsus, ff. de usucap. sed secundum Dd. in præscribenda servitute requiritur error facti qui habetur pro titulo, vt dixi supra, respondi defendendo Doct. quod aut est error facti iustissimus, & tunc habetur pro titulo, & ita procedit contrarium: quia error iustissimus non requiritur in servitute præscribenda. Aut non est error iustissimus, sed satis probabilis: & ille non habetur pro titulo, sed causat bonam fidem, puta signa viæ, vel fama publica, vt dixi supra, & ita tenet Bald. multum sing. in l. fin. Codice de edict. dini. Adr. toll. Et notate, quod si ego precario possideo ab vno, non possum præscribere servitutem, etiam quoad alium: vt eleganter dicit glossa, in 2. lectur. in l. i. Codice eodem. Nec obstat, l. i. in fin. Digestis vti posside. quia loquitur quoad interdictum possessorium. Nos vero loquimur quoad præscriptionem, & ita vult Bartol. in dicta lege prima. Et notate contra tyrannos occupantes ciuitates alienas, quod patientia eorum non inducit præscriptionem iurisdictionis contra ciuitatem occupatam.

Et

15 Et ratio, * quia scientia patientia illius qui vi. clam, vel precario possidet, non sufficit ad præscriptionem: ut est casus secundum tertiam lectionem, in d. l. 1. C. eod. tit. Et ibi Bart. quod not. ad declarationem huius articuli.

16 Difficilis * punctus est, cuius patientia requiratur in præscribenda servitute, an patientia proprietarii tantum, an patientia possessoris tantum, in hoc articulo variant maiores nostri. Nam gl. in l. 1. C. eod. in tertia lectione, sentit satis clare, quod requiratur scientia & patientia possessoris, sed Cyn. ibi tenet, quod imo utriusque patientia requiratur, Bartol. vero, in d. l. 1. in decisione, videtur velle sequi gl. sed in ratione decidendi videtur sentire, quod imo requiratur scientia & patientia proprietarii, ibi dum dicit, quia nullum ius habetur in re: ergo à contrario sensu si habuerit ius in re, ut puta proprietarius eius scientia & patientia requireretur. Bald. licet non alleget Bartol. in dicta l. distinguit: aut proprietarius penitus est privatus possessione & tunc non requiratur eius scientia & patientia: aut non est privatus possessione, & tunc requiratur eius scientia & patientia. Vos in hoc articulo dicite hoc modo, aliquando quis est in possessione alicuius iuris præsentandi, eligendi, & conferendi, & tunc requiratur scientia & patientia illius possessoris, c. consultationibus, de iure patron. Et ita intelligatur Innoc. in c. bona, cl. 2. de postulat. pralatorum. Et ita comperio tenere Anton. de Burg. in repetit. c. fin. de causa possess. & propriet. Si vero sit in possessione rei corporalis, sicut dominus vel quasi dominus non est dubium, quod requiratur eius patientia, postquam est dominus vel quasi & possessor secundum omnes Doctores, aut

est dominus vel quasi dominus, sed non est possessor rei suæ & in hoc est tota difficultas Doctor. quo casu putato quod requiratur scientia & patientia tam domini, quam etiam possessoris, ad hoc, ut præscribat servitutem tam contra dominum quam contra possessorem: mouet in primis autoritate Innocent. in c. 2. in gloss. magna de in integrum restitut. ubi dicit, quod requiratur scientia & patientia omnium quorum interest, ergo tam possessoris, quam domini quorum interest. Et isto modo intelligo gloss. in dicta l. prima, Codice de servitutibus. Et est ratio, quia si requiratur patientia in quasi domino cui competit publiciana, ut est casus in l. si ego §. 1. ff. de publicia, quanto magis requiratur scientia & patientia veri domini, qui plus iuris habet quam quasi dominus, l. penultim. & final. ff. de publicia. Et facit quod notauit Anton. de Butrig. in d. c. fin. in repetitio. & hoc modo videtur Bartol. in ratione decidendi, in d. l. 1. intelligere hanc materiam, ut allegauit supr. Bartol.

Rursus facite * has conclusiones, 17 in iuribus incorporalibus requiratur duplex quasi possessio, una quasi civilis, alia quasi naturalis, secundum Bald. in repet. l. si aquam, C. eodem. Secunda conclusio, differentia est inter præscriptionem corporalium & incorporalium: quia ex sola civili in rebus corporalibus acquiritur dominium, secundum Dyn. in c. de possessione, de regul. iur. lib. 6. sed in præscriptione iurium incorporalium non sufficit sola quasi civilis. Ratio diuersitatis secundum Iacob. Butrig. in §. aque, Institut. de actio. quia in rebus corporalibus est vera traditio, l. traditio, C. de pact. Sed in incorporalibus

NN n 3 non

non est vera traditio: & ideo est debilis talis quasi possessio civilis, & requirit contunctionem quasi naturalis possessionis, *l. seruus §. incorporales. ff. de acquir. rerum domi.* Item quia introductum est vnum pro seruitutibus, vt præscribantur sine titulo, *l. si quis diuturno. ff. si seruus vend.* ideo aliud introducitur contra, quod requiratur etiam quasi naturalis possessio argu. *l. cum qui. ff. de iureiuran.* Nam in seruitutibus præscribendis debemus considerare patientiam domini, quæ causat commoditatem vsumque seruitutis: qui vñus seruitutis inducit quasi naturalem possessionem: vt probatur in text. nostro ibi. *certain continuamque possessionem*, & ibi, *nemo enim tam perpetuo & l. quoties ff. eod.* Et est animus qui causat eam quasi civilem possessionem, *l. i. C. eod. titu.* & ideo quasi possessio in iuribus incorporalibus, id est, in seruitutibus prædialibus non dicitur continua, nisi vñus sit continuus, quia fundus non habet animum: vt plene declarat Bart. in *l. iusto. §. non mutat. ff. de usucap.*

18 Ex * quibus infero contra Bart. in *l. i. in pr. ff. de acquir. possess.* quod ex sola quasi civili seruitus prædialis non acquiritur, neque etiam ex quasi naturali sola contra Bald. in *l. i. C. eod. secundu* Iaco Butrig in *d. §. aquæ.* qui dicit, quod ista est veritas, licet disputando posset dici contrarium.

Ex prædictis do vnam conclusionem, quod licet dominium acquiratur ex civili possessione sola, tamen in seruitutibus prædialibus requiritur quasi naturalis possessio, iuncta cum quadam civili. arg. *legis nostra*, quæ ponderat vñum, & sic quasi naturalem possessionem.

19 Quæro, * an in præscribenda seruitute vel libertate in rebus ecclesiæ

contra ipsam Ecclesiam sufficiat tempus 10. annorum inter præsentis, & 20. inter absentes? Respondi quod non, imo requiruntur 30. anni secundum Dd. maxime Hostien. & Ioan. Andr. in *c. de quarta. de præscript.* suam decisionem notabitis ad limitationem *l. si quis diuturno. ff. si seru. vend.* & ad limitata, *l. sicut. C. de seru.*

Diximus * in præcedentibus qualiter seruitus præscribatur: restat tunc examinare, qualiter præscribatur libertas contra seruitutem constitutam. Quæro igitur primo quantum tempus requiratur ad præscribendam libertatem contra seruitutem constitutam? Respondi per conclusiones, quarum prima sit, vbi seruitus habet vñum continuum vel interpolatum per dies & horas, sufficiunt inter præsentis 10. anni, inter absentes 20. *l. sicut, cum l. sequi. C. de seru. & acqui.* Secunda conclusio, vbi seruitus habet vñum interpolatum, per septimanas, vel menses, vel annos, inter absentes requiritur tempus duplicatum: & sic requiruntur 20. anni, *l. si sic. ff. quemad. seru. amitt.* Tertia conclusio, vbi seruitus habet vñum interpolatum siue continuum, siue sit interpolatus per horas, vel per dies, vel per hebdomadas, vel per menses vel annos, sufficiunt 10. anni inter absentes, nec fit duplicatio temporis, ista est communiter approbata, in *d. l. sicut.*

Secundo quæro, * an in præscribenda libertate requiratur titulus? Respondi quod non, quemadmodum nec in præscribenda seruitute, *d. l. si quis diuturno. & Anton. in d. c. peruenit, in repetit.*

Tertius * articulus, est an requiratur factum præscribentis libertatem, respondi breuiter, quod in seruitutibus vrbanoꝝ prædiorum requiritur factum hominis, secus in seruitute rusticorum

rusticorum prædiorum, *ut habetis text.*
& ibi exempla, in l. hac autem iura, infra
tut. prox. & ibi ponit Bartol. rationem
diuersitatis.

23 Quartus articulus* an requiratur bona fides in præscribenda libertate contra seruitutes *gloss. in d. l. si sic vult*, quod ubi requiritur factum hominis in præscribenda libertate contra seruitutem, requiratur bona fides: secus si non requiratur factum hominis. Ex quo dicunt Bart. & Angel. *in d. l. hac autem iura*, quod etiam de iure Canonico, qui est in mala fide, præscribit, quando præscriptio est ex sola negligentia. Sed vos tenebitis contrarium: quod ipsemet Bartol. *in l. sequitur. §. si viam. ff. de vsucap.* dubitauit: & se submisit decisioni Ecclesiæ Romanæ, & Angel. *in d. §. si viam.* & scribentes ibi tenent contrarium: quod imo bona fides requiratur. & idem tenet Bald. *in l. 1. C. de seru. & aqua.* idem tenet dominus Anton. de Butrig. *in repet. d. c. peruenit.* Et ego moueor ratione, quæ est ratio, quod ille, qui est in mala fide de iure Canonico non præscribit. Respond. quia omne quod non est ex fide, peccatum est, *ut dicitur text. in d. c. fin. de prescript.* sed hæc ratio habet locum, quando ex sola negligentia currit præscriptio sine possessione. Hoc amplius egodico, quod etiam in foro Cæsaris est tenendum ius Canonicum, ut existens in mala fide non præscribat, quia standum est iuri Canonico,

cum agatur de peccato: secundum Ioan. Andr. & Anton. de Butrig. *in d. c. fin.* & ita sæpe numero consului cum pluribus Dd. & ita vidi prædicari Papiæ.

Ultimo* quæro nunquid sicut in 24 seruitute præscribenda requiritur scientia & patientia aduersarij, *l. 2. C. eod. & dixi infra.* ita in præscribenda libertate requiratur scientia & patientia aduersarij? respondi quod non, ista est communiter approbata *in d. l. si sic, D. quem admod. seruit. amitt.* Sed attendite ad vnum peregrinum dictum, quod licet non requiritur scientia & patientia aduersarij quo ad præscribendam libertatem tamen ex clausula generali, si qua mihi, & c. *de qua in l. 1. in fin. ff. ex quibus caus. maior. p.* propter iustam ignorantiam dabitur in integrum restitutio contra præscriptionem libertatis, *l. & Attilicinus. ff. de seruit. rust. præd. & est gloss. aurea in d. l. si sic.* quam gloss. nor. quia Bartol. *in d. l. 1. circa medium ff. de itin. actuque priuat.* dubitauit. Sed ego publice disputando Papiæ de sententijs gloss. *in d. l. si sic.* sed allegabatur mihi vnum fortissimum contrarium *de l. fin. C. de prescript. long. tempor.* ubi non attenditur ignorantia vel scientia, sed respondendum, quod quoad præscriptionem formandam non attenditur scientia vel ignorantia, *d. l. sed bene datur in integrum restitutio ex iusta causa ignorantia: per text. in ratione sua in d. l. 1. in fin. ff. ex quibus causis maiores.*



IOANNIS SVPERIORIS
IN SINGVLAS LEGES QVÆ SVNT
SVB TITVLO DE SERVITVTIBVS,
Commentarij succenturiati.

MATTHÆO PACO, ET CLAVDIO REGINO,
*illustrissimi, augustissimique principis Vindocinorum Ducis
anteecessoribus primariis, Ioannes Superior S.*

DEDICATIONIS huius mea causas si scriberem, id ita facere magis viderer, quia mos est ita scribendi, quam quod ita necesse sit. Vobis enim dico quibus non dicare non licet, & si liceat, non debeam: amen. Nam cum in hac provincia, & ut aliis multis, vestris auspiciis gerantur omnia, & bene gerantur: merito vobis debemus omnes testimonium obseruantia in vos nostra. Quamquam eam, non perinde ut re ipsa est, ex cuiusquam scriptis perspicere potestis. Hoc meum licet obscurissimum est hominis, ex eo tamen spem facit non ingratum futurum, quod tametsi non succedit, conor tamen in re magna exhibere. Nihil est enim aut maius, aut sanctius, quam leges: si modo nobis Deus optimus maximus ratione nihil maius dedit: sunt enim illa à naturali lege profecta, & progressa longius ab iis quorum ex prima intelligentia genera nota sunt, rationem perficiunt. Earum studio cum me ab hinc decennium dedidissem pene puer, multis post annis cum aliud per atatem non possem, tantum admiratus sum earum dignitatem ac splendorem: & ex eo id vnum consequutus, ut in nullare melius operam collocari putarem. Vbi cepit melius informari animus, & diiudicare magis perfecte: quo magis profeci in cognoscendis, eo maiore studio incubui. Et iam audacior factus, semel atque iterum in celebri corona de iure publice respondendo rudimentum posui, Tolosa primum, deinde Burdegala, ubi forensi vsui initiatus, postremo in hanc urbem commigro. In qua, nouus homo, & aduena lucubraui hos breues commentarios, quos vobis do, dico, & addico: non tam fidens operi, pleniores enim extare scio, quam ut intelligatis, etiam in his extremis Gallia oris, Illustrissimo, Augustissimoque Principi Vindocinorum Duci parere prouinciales, qui tametsi non possint plurimum, velint tamen plurimum Reipublica prodesse. Valete. Lectora Non. Maij.

P. GARROS

P. GARROS.

I. SUPERIORI, S.



IDE Superior, amice optime, quanta sit inter nos sympathia & consensio. Nemo tua damnare potest, quin de meo iudicio detrahat: nemotibi quicquam tribuit, cuius pars in me non aliquantula redundet. Aiunt te in literis bene à pueritia institutum. Tute scis nos prope æquales iisdem studiis, ab iisdem præceptoribus, sub eodem tecto imbutos fuisse: cum tu ab initio æmulus mihi esses, paulo vero postea & nomine & re ipsa superior. Aiunt te nobilem causarum patronum. Id negare nemo tunc potest quod omnes vident, at ego longe antea id prospexeram & prædixeram. Aiunt te magna omnium commendatione dignum. Ego in te laudando nunquam diminutus fui. Aiunt te ornamentum esse civitatis nostræ. Bene quidem, nam & hoc respublicæ, si loqui posset, clara voce profiteatur, & mihi gratias agat, quod tibi ut cuius noster esses, autor & princeps extiti. Hæc cum ita sint, quid mihi gratius accidere potuit, quam quod ad ingentes laudes tuas hunc de servitutibus tractatum tanquam magnum aliquem cumulum adieicisti? Nam, vere dicam, multos audiui causas bene perorare: at bene ius interpretari hæc egregia laus est neque tibi cum multis communis. Vnum est, cuius Lectorem admonitum velim, ne id faciat quod plerique librorum heluones, qui novos libros arripiunt legunt, abiciunt: seque satis vidisse putant, quod modo per transennam aspexerint. Eiusmodi homines liber hic tuus in quo adstrictum & expressum genus scribendi sequutus, sine fruge dimittet. Nisi forte tales sint, ut eis vel natura indulerit, vel excellens doctrina, vltusque diuturnus pepererit istam percipiendi celeritatem. At qui bene tua legerit, messem fructuosissimam collegerit. Vale Lectoræ.

S V M M A R I A.

- | | |
|--|---|
| <p>1 Qua cura fuerit maiorum circa prædia urbana, tum etiam rustica.</p> <p>2 Servitutum nomine qua tacite secuta sunt venditum fundum, ob emptionem fundum non teneri.</p> <p>3 Aliter quam hæcenus explicata l. quod ad servitutes, Digestis de emct.</p> <p>4 Quo sensu responsum sit, seru. nec in bonis, nec extra bona esse.</p> | <p>5 Quomodo excipiendum sit Pauli responsum in l. 1. Digestis de serv. lega.</p> <p>6 A Bartolo scripta servitutis definitio, asserta à neotericorum calumniis.</p> <p>6 Si quis ex prædiis suis præstare aliquod arundinis millia iusserit, & quacunque sunt ei facultati similia, qualia sint.</p> <p>8 Tres, trium capitum interpretationes l. fin ff. quer. bon. l. 1. §. permittitur.</p> |
|--|---|

O o o

ff.

ff. de aqua quot. & esti. & l. Mela, §. quidam libertis, ff. de alim. & cib. l. 9. 10
P R O O E M I V M.

Marcus Terentius Varro, in libro quos de agricultura scripsit, deridet scriptores nonnullos, qui instituto de agricultura tractatu, de lapicidinis, figlinis, arenariis, copiose scriberent: illa enim tametsi in fructu sint, nihilo tamen magis agriculturæ partes esse: atque nominatim Marcum Catonem notat, qui & ipse de agricultura scripturus, tradiderit quemadmodum placentiam facere oporteat, quo pacto libum, qua ratione pernas salire, quæ ad agriculturam non pertinent: cum de ea tractanti nihil sit aliud propositum, quam quæ sint in quoquo agro serunda & faciunda. Multo iustius nos de multis nostræ ætatis scriptoribus queremur, de quibus illud vere dicatur

Inceptis grauibz plerunque & magna professis,

Purpureus late qui splendeat, unus & alter

Assuitur pannus: cum lucus, & ara Diana,

Et properantis apud per amœnos ambrus agros,

Aut flumen Rhenum, aut pluvius describitur arcus.

Sed nunc non erat hic locus.

Ingressi enim sermonem de hac, aut illa re, tam varia cogerunt, adstruunt, & miscent: ut videantur cum Gorgia illo audacissimo sophista, de rebus simul omnibus dicturi. Insigniter vero peccatur ad eum modum à neotericis in hoc de servitutibus tractatu, cuius salebras, & asperitates, quæ multæ & magnæ sunt, cum instituerunt explanare: ita rem de re deducunt, ut sæpe nescias quid præcipue quærat: nunc verborum significationes anxie

examinantes, tunc alios etiam tractatus iuris arrepta, vel ex vna vocula occasione incondite affluentes, nunc mensurarum rationes ex vetere quodam scriptore transcribentes quasi de exemplari, & huiusmodi *parergois* multis, credo ne parum scisse videantur, eorum me *vattologian* insecutam, quamvis ut illis videtur popularem & plausibilem: nemo spero dicet affectasse, tam erit hic noster tractatus *aitoscerios*, & sine apparatu nullo.

Magnum studium & diligentiam ¹ adhibuerunt veteres, * ad urbanorum prædiorum constitutionem, situm modum, & statum disponendum, & ad urbium decorandum aspectum. Hinc illa, si quis murum ad alienum prædiū ædificet, pedem derelinquat si domū, duos pedes, si sepulchrum condere, aut scrobem fodere velit, quantum profunditatis habuerit tantum spatij relinquit: at vero oleam aut ficum, ab alieno, ad novem pedes plantato, *l. si. fin. reg. ff. Statum ac formam antiquorum ædificiorum custodiri debere, l. qui luminib. de serv. urb. ff. & ædificare non licere, nisi intermisso legitimo spatio à vicina insula, l. Imper. cod. Ut demolitus domum negotiandi causa, quo plus sibi acquiratur, quia sic deformeretur ciuitas ruinis, qui que sic emit, singuli pretium quo domus distracta est præstent, l. si. de dam. infect. ff. in publico si quis ædificauerit, ne cogatur tollere: sed pro solo pendatur vestigal. l. 2. §. si quis nemine, ne quid in loco publ. ff. Atque huiusmodi, quorū exēpla multa habemus in constitutione, quæ est ex libro Papiniani. *de offic. adilium, sub titulo de via pub. & itin. pub. refici. ff.* Nec minore cura caverunt circa rustica: nam ad eorum cultum excitantes quemque, virum bonum cum laudabant, ita laudabant*

bant, bonum agricolam, bonumque colonum. Et quo magis bene quisque coleret, proditum est, in diuidendis agris bina tantum cuique fuisse assignata agri iugera, neque cuiquam maiorem modum attributum. Elaborandum est ergo nobis in vtriusque eo diligentius, pretij enim & ædium, & fundorum bona pars, sunt prædiorum iura, quæ seru. appellantur: adeo, ut qui liberum prædium vendiderit, id vti optimum maximumque esse vendidisse dicatur, *l. qui vti optima. de rer. & verb. sign. ff.* decedere enim multum de pretio imposita seruitute & fundorum ius longe deterius fieri.

2 Quod * contrarium ei non est, quod de seruitute quæ tacite secuta est venditum fundum responsum est, eius nomine ob euictionem venditorem teneri non posse, *l. quod ad seruitutes, de euict. ff.* non enim id eo dictum est, quasi non minuatur ius fundi imposita seruitute, aut abesse emptori nihil intelligatur euicta seruitute, cum sit responsum, quoties de seruitute agitur, victum tantum præstare debere, quanto minoris emisset emptor, si sciisset seruitutem impositam, *l. quoties de adu. ff.* Neque sic accipiendum est, ut non detur quidem de euictione actio, sed ex empto quanto minoris: quod plerique existimauerunt, quemadmodum cum sic recipit venditor qui sciret seruitutem deberi, *Itinera actus, quib. sunt, ut ita sint, euictionis quidem nomine se liberat, sed quia decepit emptorem, empti iudicio tenetur, l. qui libertatis. §. sed etsi quis, de euict. ff.* illa enim verba, *Nec enim euictionis nomine quæquam in eo iure teneri, quod tacite soleat accedere.* Non modo denegant emptori actionem de euictione, sed & ex empto quanto minoris & redhibitoriam, & si qua alia ei suc-

cutri solet. In quo conturbari non debemus cum videatur iniquum non succurri emptori, qui si sciisset seruitutem impositam, aut non emisset, aut certe minoris emisset, illa enim verba.

*Si tacite secuta sunt, ita * sunt accipienda, ut ea seruitus quæ vendicare, & tur ab alio, nec constituta, nec præstata à venditore vnquam fuerit: sed debita ignorante eo. Quod si tum quoque cum ignorauit emptor seruitutem deberi, & merito liberum credidit, quæ longo tempore liberam possedit, nihilominus post venditionem vendicata seruitute actionem ex empto quanto minoris, aut aliam aduersus eum recte dari putes, cum non nisi ex empto actio detur etiam si sciuit venditor seruitutem deberi, & in ea oclanda improbatamore versatus est, l. 1. in fin. de actio. empti ff. an non iniurium erit, aduersus ignorantem venditorem eam actionem dari, quæ aduersus venditorem dari solet qui callide fallere voluit, atque perfrandem, & imposturam decipere emptorem, ut sit & bonæ fidei venditoris, & dolosi eadem conditio, æquitati igitur erit magis consentaneum, ut in ea specie euicta seruitute nulla detur aduersus venditorem actio, satisque sit, dum non vti optimus maximusque fundus venierit, si qualis sit fundus, talis præstetur à bonæ fidei venditore, l. cum venderes. de contrah. ven. ff.* Illud vero quod responsum vulgo traditur, iura prædiorum nec in bonis, nec extra bona esse, *l. 1. de usufr. leg. ff.* quam interpretationem recipiat, videamus:

Ait Iuriconsultus, *Nec usus, nec usufruct. itineris, actus, via, aquaeductus, legari potest: quia seruit. seru. esse non potest nec erit utile legatum ex Senatusconsulto quo canetur, ut omnium quæ in bonis sunt usufr. legari possit. quia id, neq; ex bonis, nec extra bona sit.*

000 2 Quid?

Quid? nonne & ad vendicandas
 seruitutes, & ad tuendam libertatem
 actiones proditæ sunt confessoria &
 negatoria: confessoria, ei qui sibi ser-
 uitutem competere contendit: nega-
 toria, omnino qui negat: & tam in
 bonis nostris intelligimus habere, cum
 possidentes exceptionem, aut amit-
 tentes ad recuperandam eam actio-
 nem habemus, *l. rem in bonis de acquir.*
rer. dom. ff. An non viæ, itineris, actus,
 aquæ ductus, pignoris conuentio
 recepta est, *l. sed an via, de pign. ff.*
 Cum creditoris ius hypothecæ perle-
 quenti probandum sit, cum convenie-
 bar, rem in bonis debitoris fuisse, *l. &*
que nondum §. quod dicitur eodem.
 Num & actione Pauliana reuocantur
 seruitutes per fraudem non vtendo
 amissæ, *vel ei l. in fraudem que in fraud.*
cred. ff. tamen si id edictum ad eos
 tantum pertineat, qui patrimonium
 suum malo consilio diminuunt, *l. qui*
autem qua in fraud cred. ff. An non iu-
 ra prædiorum à fundo separata, nec
 mensura, nec temporibus diuisa, in ar-
 bitrium familiæ heriscundæ veniunt,
l. arbor §. fin. communi diuid. ff. quam
 nos suo loco interpretabimur? An non
 denique ea iura recte quisque sua ap-
 pellat, *l. ex meo de seru. rust. ff.*

4 Non * insectabor hoc loco iudi-
 cium cuiusquam, neque cuiusquam
 nomen traducam, sed quilibet audendi
 sit omnibus æqua potestas: is inter cæ-
 teros minus aberrauit, qui non esse
 seruitutes extra bona nostra credidit,
 quia eum qui seruitute non constitu-
 ta, vti velit, iure prohibeamus: non
 esse autem in bonis, quia seruitus cum
 sit habitus, & fundi qualitas quædam,
 nulla sit pars bonorum nostrorum.
 Ego nusquam legi responsum, serui-
 tutes neque in bonis, nec extra bona
 esse: Id enim quod neque in bonis, nec

extra bona esse tradidit Paulus, *leg. i. de usu & usufruct. leg.* proculdubio
 ad constitutas seruitutes non refertur,
 non enim de eo dictum est, qui debi-
 tæ sibi seruitutis vsum vel vsumfru-
 ctum legasset, legatum enim tale fieret,
 inutiliter, si enim per prædium tuum
 aquam ducere possum, ex ea aqua hau-
 stum alij cedere non possum, nisi id
 mihi per te liceat, *l. cum esset, §. per plu-
 rium. de seru. rustic. ff. leg. in conce-
 dendo. de aqua plu. arcend. ff.* Porro
 nec seruitutis vllus vsumfructus intelligi
 potest, cum vix sit, vt seruitutis
 fructus vllus æstimari possit, nisi si
 quis commodum in fructibus nume-
 ret, quod quis habiturus est, si vti ser-
 uitude non prohibeatur, *l. videamus. §. fin. de usur. ff.* & in tractatu seruitutum
 id fructuum nomine computetur,
 quod interfit agentis seruitutem non
 prohiberi, *l. loci corpus §. in confessoriam*
si seru. vend. ff. quemadmodum etiam,
 in petitionem hereditatis seruitutes
 non veniunt, quia nihil est quod eo
 nomine possit restitui, *l. & non tantum*
§. fin. de perit. hered. ff.

Verum * illud Pauli responsum de 5
 eo intelligi debet, qui cum haberet
 fundum liberum, legato vicini fundo
 domipo vsu itineris, viæ, vel actus,
 fundi sui ius minuere voluit imposita
 seruitute: eam enim seruitutem cuius
 vsum relinqueret, nec in bonis suis es-
 se, nec extra bona, quia sua res nemini
 seruit, *l. in communi. de seru. urbano. ff.*
 Atque ideo responsum est, eum qui
 plenam proprietatem habet, ius vtendi
 quod separatim sit non habere,
leg. vti frui. si usufruct. pet. ff.
 Sic multa alia dicuntur nec in bonis,
 nec extra bona esse, sed medio quo-
 dam genere, ex bonis esse: qui enim
 tibi commodatam, aut depositam
 apud te rem rapuit, quanquam huius-
 modi

modi non sint in bonis, nec extra bona, qui tamen ex bonis sunt, ut inter sit tua eas res non auferri, competit tibi ad eas recuperandas vi bonorum raptorum actio. §. *sane in hac actione. de vi bonor. rapt. Instit.* Sunt ergo in bonis seruitutes, cum sint in bonis non solum quæ domini nostri sunt, sed quæ à nobis bona fide possidentur, & si quid est in actionibus, & persecutionibus, leg. *bonorum appellatio. de ver. & rer. signific. ff.* Sed ea prædiorum iura, quæ, & qualia sint explicemus. Magna oritur hic turba inter interpretes, prodigiose inuicem nescio an per ambitionem dissentientes, dum hic seruitutem appellat onus prædio debitum, ille accidentalem habitudinem prædij, alius, habitum prædij, alius ius prædio inherens, res nouas semper molientes nimium accurato vel potius moroso nimium & curioso ingenio: mihi posuisse definitionem Bartoli sufficeret, & eam liberasse ab impotigine recenti: nam quo alio nomine Aristarchorum istorum animaduersiones appellem?

6 Sic * igitur Bartolus, Seruitus, est ius quoddam prædio inherens, ipsius utilitatem respiciens, & alterius prædij ius seu libertatem diminuens, quam ille multis illustrat iuris ciuilibus locis, quas hic recognoscere, & transcribere quod alij solent, quid aliud esset, quam Penelopes telam retexere? Venio ad ingratos, contentiosos, & contumelios istos neotericos, qui tam auide criminantur, & reprehendunt. Hæc, inquit, Bartol. definitio facile euerri potest: nam si lex agro dicta non sit, agri natura seruanda est, ut semper inferior superiori seruiat, l. 1. §. *final. de aqua plu. arcen. ff.* Hæc loci incommoditas, prædij superioris utilitatem respicit, & inferioris utilitatem mi-

nuit, seruitus tamen non est, l. 1. §. *fin. de aqua plu. arcen.* Mirum est, acutos homines tam inepta reprehensione non pudefactos, arguti enim cum sint, cogitare debuerunt, in arduis & decliuis locis, omnem pinguedinem terræ ex fundo superiori ad inferiorem decurrere, ut sic, agri superioris decliuis ficus magis sit ei incommodus, quam commodus, l. 1. §. *final. de aqua plu. arcen. ff.* Deinde, ut plurimum prodesse inferioris fundi domino derivatam ex superiore aquam ad irrigandum, l. 1. §. *idem aiunt aquam plu. 1. 1. de aqua. plu. arce. ff.* ut sic intelligi non possit uter alteri seruiat, verius sitis utilior, sed illud quod dicunt eam incommodatam agri inferioris illis utilitatem minuire, prorsus caret iudicio: nam id si est, vna quoque augetur superioris fundi utilitas, l. *de pupillo §. Sextus 9. de noni ope. nunc. ff.* at qui minuitur, pinguedine cum aqua deorsum decurrente: verum, quomodo imminutum poterit dici ius fundi, quod nunquam maius, aut auctum, quod nunquam minus fuit? Ideoque prædia quæ in suo naturali habitu possidemus, omnia libera appellamus: etiam ea, quorum conditio deterior fiat facto aliquo: nam tamen si ædes tuas tollendo obsecres meas, nihilo tamen magis seruire dicuntur meæ, l. *cum eo. de serm. urb. præd.* Vnde etiam sit, ut seruitutis causam Iurisconsultus appellet imposititiam, l. *de pupillo §. Sextus 9. de noni ope. nunc. c.* Verius ergo dicemus cum Iurisconsulto, in cliuis magis agri naturam, quam aquam nocere, l. 1. §. *huic etiam illud. ff. de aqua plu. arcen.* Ut prædia illa cliuosa propter soli vitium quasi seruire dicantur, leg. 1. §. *final. de aqua plu. arcen. ff.* quemadmodum ita seruire dicuntur, quibus seruitus

○○○ 3 imponi

imponi nulla possit, quod de locis publicis responsum est: quæ tamen si seruiant nemini, seruire tamen dicuntur priuato cuique, iure scilicet ciuitatis: ut intelligamus, seruitutis appellationem simplicem non esse, *l. 2. §. hoc interdictum prohibitorium ne quid in loco public. ff. progrediamur*. Seruitus, inquit Bartolus, est ius prædio inhærens. Contra vitiligatores, non inhære prædio, quia aquæductus tamen si seruitus est, non semper prædiis inhæret, *l. 1. §. præterea Labeo de aqua quorid. & asti. ff. Præterea Labeo scribit, etsi quidem ductus aquarum non sunt fundi, quia quocunque duci possint, tamen ad hoc interdictum pertrahere*. Sed peior est hic error superiore: nam qui ductus aquarum fundi non sunt, i. seruitutum prædiorum numero non sunt: quia sunt personales, & ad hæredes non transmittuntur. Ex eâ enim scriptura, *Trado, & dono tibi aqua digitum, quæ in Isthmo est, aut ubicunque vis*. Vfus aquæ personalis constituitur, quia ad hæredes non transmittitur, *l. Lucius Titius. de seru. rust. præd. ff. Bartoli autem definitio ad personales seruitutes non pertinet*. Sic deinde Bartolus, *Seruitus est ius prædio inhærens, ipsius utilitatem respiciens*. Insuleant aduersarij, quia seruitus constitui potest etiam non respiciens vicini prædij utilitatem, *l. ei fundo. de seru. rust.* Sed hic quæ faciunt, ut intelligendo, nihil intelligant: nam tamen si, quoties nec hominum, nec prædiorum seruitutes sunt, quia nihil vicinorum interest, non valent, *l. quoties. de seru. rust. ff. ei tamen fundo quem quis vendit, seruitutem iure imponit, & si non sit utilis, l. ei fundo. de seru. rust.* Hoc singulari ratione, quoniam habere possumus, & quæ nobis utilia non sunt: nam &

mari quod natura omnibus patet, licet imponi seruitus priuata lege non potest: si tamen fundo quem venderes legem dixeris, ne in eo, contra alium quem retinebat, piscatio thynnaria exerceretur, quia bona fides legem seruati venditionis exposcit, obligari emptorem responsum est, *l. venditor, communia prædio. ff. Quia aliud sit habere licere, aliud in alieno acquirere, qui enim in vendendo excipit, magis viderur suo iure uti, eo quod exceperit, quam iure seruitutis ab alio constitutæ*. Et, si fuit ei liberum, suam rem non alienando eius omni commoditate uti & frui, an non ei fieret iniuria, si quod in ea re vendenda exceperisset, per occasionem iuris ei negaretur? Ratio enim iuris, nemini qui sibi diligenter cauerit, obesse debet, *l. debitor. ff. de separat. l. 1. de testam. manumiss.* C. Et tum magis videtur ius quod exceptum est non translatum in emptorem, quam constitutum ab emptore: & hoc est quod dicit Iuriconsultus, *Quidam enim habere possumus, & sic ea utilia non sint*, quasi qui exceperit, videatur hoc minus transtulisse, & magis ex sese, & suo iure habere, quam ab emptore. Ita, licet nemini quam sibi possit quis seruitutem recipere, *l. proprium solum, commun. præd. ff.* Tamen alienantes res nostras, ante traditionem, vicino seruitutem excipere possumus: quasi enim rei nostræ legem dicimus, *leg. in venditione. commun. prædior. ff.* Non æmulaborum plagiatorum pertinationem in refellendis seruitutum definitionibus, quas pro suis proferunt, cum à veteribus scriptoribus habeant quasi per manus traditas: sed quia mihi satis videtur asserta ab eorum calumniis Bartoli definitio, glorientur per me licet in suis plagiiis, Promunt

Promunt etiam hic nonnulla de usufructu, usu, habitatione, & operis seruorum, de quibus aliquando, non ut illi hic perfunctoria, sed ex professo peculiari, separato tractatu dicemus. In eo sunt plusquam ridiculi, quod de mancipiorum quoque seruitute adfunt inania quedam, quasi ad hunc tractatum pertinentia, & de ea quæ à persona rei debeat, quasi non omnes res hominum gratia comparatæ sint, *l. in pecudum de usur. ff.* Nam cum sint in hoc seruitutum tractatu pene omnia ita difficilia propter nimiam subtilitatem, ut de ple-
ritque quæ in eo traduntur quis dixerit, quod de suis libris, Metrocles, erat est oneiron nerteron phantasmata,
 quid opus est inculcatis aliis quæ ex re non sint, augere difficultatem rei? Illud commode tractatur, si mihi ex prædiis tuis præstari arundinis aliquot millia testamento iusseris, aut si lapidem cedere in tuo iure permiseris, vel uvas premere, vel area tua ad frumenta cæteraque legumina trituranda vii, quia hæc seruitutum instar habeant non esse tamen sæpe responsum sit. *l. Caius de annis legat. ff.* qualia tandem sint. Accursius, in *l. pecoris de seruit. rust. ff.* cui ad stipulatur Barr. ita rem omnem absoluit, ut istiusmodi iura constituta aut legata habenti prædium, seruitutes sint prædij, licet ad hæredes non transmittantur: si non habenti prædiū vicinum iura sint personalia. Hæc merito à recentioribus recepta non sunt, ab illis tamen sunt ex falsis causis damnata. Nos cum Iuriconsulto dicemus, legatis aut constitutis illis iuribus, seruitutem constitutam non videri neque in personam, neque in rem, *l. cuius. ff. annis leg.*

7 Testator enim Potitiani meis

prædiis ex prædiis suis Lucianis legauerat annua arundinis millia trecenta atque ita, qui prædia habebat prædium habenti, respondet tamen constitutam seruitutem non videri, neque in personam, neque in rem, quanto minus tum, quando non habenti prædium tale quid legatum est: in qua lege obiter annotabis, ante verba illa. *Ex prædiis Potitiani*, expungendam esse particulam *Ex*, quod ex posterioribus verbis legis conditur, cum ait, sed fidei commissi, petitione competisse ei, cui prædia Luciana legata sunt, non enim coniungit Potitiana cum Lucianis, quod in vulgari lectione male initio legis factum est. Deinde, si constitutis illis iuribus seruitutem constituisse dicimur, ea aut personalis erit, aut in rem, porro personalem constituisse dici non possumus, quia non usufructum, non vsum, nam cum ex eo quod ex fundo redactum est pars legatur, usufructus legatus non est, *l. defuncta. §. Sempron. de usufruct. ff.* Ex eo enim quod redactum est qui partem legat, partem rerum corporalium legat, notat Accursius, in *l. si quis ita, de usufruct. ff.* usufructus autem & usus, ut & cæteræ seruitutes, iura sunt. Sed quid argumentis opus est, cum tam dilucide exposuerit Iuriconsultus, quod distent horum iurium legata ab usufructu? *l. fundi Trebatiani, de usu & usufruct. leg. ff.* & seruitus quæ in rem sit illis legatis nulla contineatur, cum ad hæredes ut dixi, non transmittantur, contra recentiores, iura huiusmodi seruitutes esse, Baldum, & Fabrum sequuti contendunt. Primum quia dantur in quemcumque possessorem, & à quocumque vendicantur, *l. ergo. §. si de seru. rustic. ff.* contra naturam personalium obligationum, quæ fundum

non

non sequuntur, *l. fin. §. final. de contrahenda emption. & venditio. ff.* sed nihil eo evincunt: Nam Iuriconsultus, in *l. ergo, de servit. rustic. ff.* cum ait, vindicari posse ius pecoris pascendi, spectat quod initio proxime precedentis legis dixerat, pecoris pascendi servitatem, si prædij fructus maxime in pecore consistat, prædij magis, quam personæ esse. Ideo nihil mirum, si addat vendicari: quia fundo, & à fundo debeat, & perpetuo debeat: quod nemo recte dices, si persona demonstrata est: Primum, quia si demonstrata personæ ius vindicandarum servitutem tribuimus, fatemur ei quasi ius in rem servientem, vendicatio enim est in rem actio, si ei in rem ius quæsitum est, alienans fundum suum ius illud transfert: iura enim realia in emptorem transeunt etiam tacite, *l. si aqueductus, de contrahend. emptione. ff.* At quod personis datur, ut non ad heredem, ita nec ad emptorem, aut alium singularem rei successorem transfertur, *l. i. §. permittitur de aqua quotidian. & æsti. ff.* quod incipit, personis datur cum personis amittitur: ideoque neque ad alium dominum prædiorum, neque ad heredem, vel qualemcunque successorem transit. Præterea, demonstrata persona cui servitus debetur, non plus iuris habet in ea servitute, quam fructuarius in servitute fundo fructuario debita: cum neuter ad heredem quicquam transferat: at exploratissimum est, fructuarium vindicandæ servitutis ius non habere, *l. i. & l. vii frui, §. utrum autem, si ususfruct. per. ff.* Iam personis quod debetur, adversus omnes vindicari iura non permittunt, *l. cum precibus, de rer. permut. Cod.* nisi in perpaucis, & singulari iure, ut in eo cui dederam ea lege, ut mihi alimenta præberet: lege enim si non obtempe-

ret, mihi non conditionem solum, sed vendicationem quoque Divi principes in hoc casu, scilicet propter insignem perfidiam dandam esse sanxerunt. Constitutio est Imperatorum Valeriani & Galieni, in *l. i. de donatio*, quæ sub mod. Codice. Quod secundo loco obicitur, multo est levius: sic enim colligunt, pro his concessionibus possessorum competit, *l. i. §. præterea illud, iuncto §. permittitur, de aqua quotid. & æsti. ff.*

Possessorium * autem pro iuribus personalibus minime datur, *d. l. si. quor. bonor. ff.* nam interdictum quorum bonorum adversus hæreditarios quidem debitores non datur, *d. l. si. quor. bonor. ff.* quin, nec nisi adversus duo tantum genera possessorum, qui vel pro hærede, vel pro possessore possident, *l. i. quorum bonor. ff.* quod copiosius explicat Theophilus, in tit. de interdictis, §. sequens divisio, debitor autem hæreditarius non modo nihil possidet hæreditarium, pro hærede, aut pro possessore sed omnino nihil, hæditarium possidet quoquomodo, sed tantum hæreditati debitum quorum longe diversa causa est, *l. videamus, §. si actionem de usufr. ff.* præterea de qua re possessorium dicimus, in ea petitorium spectamus: sed adversus debitores hæreditarios vnam persequimur debiti solutionem. Denique, nomina hæditaria incorporalia sunt, tametsi id quod debetur plerumque corporale sit: *Instit. de rebus corporeis & incorporeis, in princ.* sed interdicto quorum bonorum persequimur tantum corporum possesores: quo sensu excipi debet, *l. final. quorum bonor. ff.* quod & Bart. docet, in *l. i. §. quod ait prator: aut dolo, quorum ff.* Et quod dicunt, pro his concessionibus possessorum competere, ex *l. i. §. permittitur, de aqua quot. & æsti.*

Illud

9 Illud * non diiudicant satis diligenter, singulare enim est eo loco, ut concessionem illas personales interdicto tueamur, quia illud interdictum de ea tantum aqua propositum est, quam princeps ducere permisit, in quo est singulare, ut illud interdictum non quemadmodum cetera, causam præparet, nec ad temporariam possessionem pertineat, l. 1. §. meminisse, de aqua quorid. & astin. sed & proprietatis causam, & rei persequutionem contineat, & nonnulla alia interdicta, l. 2. vbi Accurs. copiose de his, interdict. ff. Superiora omnia confirmantur, ex l. Mela, §. quidam libertis, de aliment. legat. quæ in hac quaestione est omnium celebratissima: in qua legatum aquæ non seruitutem, sed debitum personale continet. Cuius rei multæ sunt ibi causæ: & quia alimenta primum, deinde coniuncta scriptura aquam testator legauit: sic enim scriptum est. *Quidam libertis suis ut alimenta, ita aquam quoque per fideicommissum reliquerat*, ut ex coniunctione legati alimentorum, intelligamus legatum aquæ coniuncta scriptura factum, personæ relictum esse: sic nummorum legatum specie nummorum non demonstrata, cæterorum legatorum contemplatione interpretatur Iurisconsultus, l. qui non militabat, §. Lucio Tizio, de hered. instir. l. si seruus plurium, §. fin. de leg. 1. deinde ex regionis natura, quia inquit: *Proponebatur in regione Apbrica vel Egypti res agi, ubi aqua venalis esset*, ut ex natura regionis solum emolumentum spectatum in fideicommissum intelligamus, hoc est, aquam relictam esse, aut si ea præstari non posset, quanto quis sibi aquam comparaturus esset: sicut dicimus quædam esse quæ more prouin-

ciarum coercionem admittunt, cum in aliis prouinciis impune fiant, l. sacculary, §. sunt quædam, de extraord. criminibus, D. de Nil. agg. non rumpend. Cod. l. unica. Et quia legato illo aquæ continetur, quanto quis sibi aquam comparaturus esset. *Non videbitur*, inquit, *inutile esse fideicommissum quasi seruitute prædij non possessori vicina possessionis relictæ*. Quia hic nulla intelligatur relictæ seruitus, non quæ in rem sit, quod colligimus ex coniunctione legati alimentorum, non etiâ quæ personæ sit. *Quia tamen si haustus aquæ, vel pecoris ad aquam appellus est seruitus personæ, tamen ei qui vicinus non est inutiliter relinquitur*, quæ periculus conturbauit, & percussit omnium ingenia: ut aliquos non puduerit affirmare contextum illum verborum deprauatum esse, & corrupte legi duobus locis. Nihil mihi immutandum videtur, verum illud tantum meminisse oportere, non satis constituisse inter veteres Iurisconsultos habenda ne essent inter prædiorum rusticorum seruitutes aquæ hauriendæ aut pecoris ad aquam appellendi iura, & similia, §. inter rusticorum, de seruit. rust. præd. & urban. instir. vnde illud est, ut seruitus pecoris pascendi prædij magis, quam personæ videatur ita demum, si prædij fructus maxime in pecore consistat: ut videri possit spectata magis prædij, quam personæ utilitas, l. pecoris, de seru. rust. ff. Illud etiam, ut fundum quem quis solum habet vendendo, excipere possit, ut pascere sibi in eo liceat, quamquam excipere quod prædij sit, non possit, sed tantum id quod personæ sit, quia tum, excepto iure pascendi videatur excepisse quod personæ, non quod prædij sit, l. si quis vnu, de usufr. ff. Cuius rei ea est ratio, ne cum reli-

P P p

quis

quis ardeat, quia tum ususfructus fundi acquisitus intelligitur acquisito iure pascendi, cum fundi seruientis fructus omnis in pastione consistit, *argum. l. de functus, § fin. de usufruct. ff.* hinc illud, ut venatio in fructu non sit, nisi omnis fructus fundi ex venatione constet, *l. venationem, de usur. ff.* Ex quibus intelligimus, seruitutes pecoris pascendi, & aquæ haustus, prædij, & personæ esse, & si liceat dicere *apud iuristas* sed tamen ut maxime personæ sint, ei qui vicinus non sit, inutiliter relinqui, in quo genere sunt seruitutes gestandi, vel in tuo vvas premendi, vel area tua ad frumenta, vel alia legumina exprimenda utendi, & his similia, hucusque adumbravi, si non expressi seruitutis naturam, quantum iustratus mecum locus huius rubricæ difficiles per singula capita, necessarium est.

S V M M A R I A.

- 1 *Seruitutum cur alia personarum.*
- 2 *Alia rerum appellantur.*
- 3 *Et ha dicuntur interdum non esse fundi.*

MARTIANVS L. I.

Seruitutes aut personarum sunt, ut usus, & usufructus: aut rerum, ut seruitutes rusticorum urbanorum.

QUæ diligenter & accurate ab interpretibus scripta sunt, eorum hic frustra expectabitur quicquam. Non enim veterum commentarios transcribere quod à multis fit, sed quod Antigonus dicebat, post illos, qui fruges optimas demessuerunt, culmos legere constitui.

Seruitutes * ergo aut personarum sunt, quæ non modo sic appellatæ sunt quod personæ cohæreant, & una cum persona finiantur, quod ab omnibus interpretibus traditum est: quamquam illa quoque & præcipua est ratio, sed ideo quoque quod incipere sine persona non possint, ex quo fit ut seruus hereditarius inutiliter usufructum stipuletur, *l. usufructus, de stipulat. seruor. ff.* quoniam in eo factum persona desideretur, *l. hereditas, de acquirend. rer. domin.* Consistit enim in fruendo, hoc est facto aliquo eius qui fruitor, *l. prima, quand. dies usufruct. leg. ced. ff.* adeo ut fructus fructuarij non fiant antequam ab eo percipiantur, etiam si ab eo solo separati sint. In quo est fructuarij, quâ bonæ fidei possessoris deterior conditio, *l. qui sci, §. præterea, de usuris. ff.* Præterea personæ appellantur, quia tametsi ad eas persequendas in rem actiones sint proditæ, *l. si seruit. vendic. ff.* tamen sicuti sublata semel personalis obligatio amplius restitui non potest, *l. qui res, §. arcam, de solut. ff.* ita seruitutes personarum remutata in perpetuum pereunt: veluti ædificio diruto, cuius usufructus mihi debetur, adeo extinguatur usufructus, ut si iisdem tignis, & cæmentis repositum sit, nihilo magis restituatur usufructus, ut nec personalis obligatio, *l. quid tamen, §. non tantum, & §. nam & si domus, de usufructu. ff.* quod non est in seruitutibus prædiorum, sublatum enim ædificium, ex quo stillicidium cadit, si in eadem specie & qualitate reponatur, idem ædificium intelligitur, *l. seruitutes, §. si sublatum, & l. si testamento, de seru. urb. præd. ff.* quæ disputabo fusius in eo contractu, quem de usufructu, usu & habitatione adorno.

Aliæ porro * sunt seruitutes rerum, 2
appel

appellatæ rerū seru. non modo quod ad omnē succellōrem transeant, quanquā id quoque verum est, sed etiā quia has seruitutes non homines debeant, sed res, cui consequens est, vt liceat domino seruientis fundi rem derelinquere, & ita præstanda seruitute liberari: quod est animaduersione dignum, l. & si forte, §. Labeo autem, si seruit. vend. & in multis seruitutibus vtilitatem habet: qualis est illa quæ oneris ferendi causa imposita est, quam qui debet, cogi potest patientem reficere ad onera vicini sustinenda, l. & si forte, Paragrapho etiam de seruitute si seruitur. vendi. ff. l. eum debere, de seruitutibus urbanorum. Cæterum si malit rem derelinquere, id ei liberum est, quia seruitutes rerum non homines debeant, sed res; homines autem si deberent, vt maxime cedere locis & res à se abdicare parati essent, nihilomais liberarentur, l. sed cum fructuarius, de usufruct. ff. l. is cum quo, de aqua plu. arcend. ff. sunt ergo hæ rerum seruitutes, quia illas non homines debeant, sed res rebus.

Quod * si est quo sensu dictum est à Iurisconsulto aquæductum fundi non esse, l. 1. §. præterea Labeo, de aq. quor. & ali. ff. separatim à fundo, in difficili illo, §. aquarum iter. l. arbor. cum diuidun. ff. Hæc certe magis inspectione digna sunt, quam quæ hic nonnulli incondite deblaterant, de seruitute quam Deus irrogauit Cham, de seruitute tabellionum, ascriptitiorum, & huiusmodi: sed quod ex Labeone vtrouque relatum est de iure aqua ducendæ separato à fundo, difficultatem non habet, ductus enim aquarum fundi non esse dixit, cum quocunque duci possent, quia eo casu vsus aquæ personalis est, l. Lucius, de seru. rust. ff. cum nullius singularis

fundi spectata est vtilitas. Nam & cum indefinito & indeterminato vsu adibus tuis mihi vt permisti, hæc edes tui mutare voluntatem possunt: quæ si precario vtat. l. Lucius, de donat. ff. quod & supra attingi. Cætera quæ scribuntur, in l. arbor, §. aquarum iter, commun. diuid. Digestis, non sunt perinde facilia, sed ea in l. viæ, hoc tit. commodius exponemus.

S V M M A R I A.

1. *Vnus ex dominis cur seruitutem constituere non potest.*
2. *Si alterius quoque ius sibi præripit, quæ sit aduersus illum cautio.*
3. *Item quam ob causam proprietatis dominus ne consentiente quidem fructuario seruitutem imponere potest.*
4. *In qua tandem specie verum sit ius commune esse, quod cum alio commune habeo.*
5. *In imponenda seruitute, etiam eorum quibus iam debetur, voluntatem exquiri, sed non semper.*
6. *Inter duos communicatis prædiis quæ mutuo seruirent, ab altero seruitus alteri remitti non potest.*
7. *Quod si fundo communi seruiens fundus in commune redemptus sit, extinguatur seruitus.*
8. *Cum per communem fundum vnus ex dominis seruitutem constituit, nouissima demum cessione superiores confirmantur: idque qualem vim ac potestatem habeat interpretatio, l. receptum, commun. præd. ff. satis ostendit.*

VLPIANVS L. II.

*Vnus ex dominis communium
adum seruitutem impo-
nere non potest.*

Valde * compendiosa est hæc lex,
siue vtilitatem spectes, siue bre-
uitatem, & æquitatem summam ha-
beret. Equum est enim vt in re com-
muni nemo dominorum facere quic-
quam inuito altero possit: neque iure
dominij, quia in pari iure potior sit
causa prohibentis, *l. Sabini, comm. di-
uid. ff.* neque seruitutis, quia res sua
nemini seruiat, *l. in re communi, de seru.
rust. ff.* ac tamen si qui partis pro indi-
uiso dominus est, istocius rei dominus
quodammodo intelligitur: & quod
communiter habet in re quasi in so-
lidum habet, *l. is qui duas, de seru.
leg. ff.* tamen re vera prædia dicimus
aliquorum esse, non vtiq; commu-
niter habentium ea, sed alio aliud ha-
bente, *l. litius, §. prædia, de verb. & rer.
signific. ff.*

Quid * ergo si vnus ex sociis alte-
rius socij ius sibi præcipiat, & quasi
solus dominus sit, ad suum arbitrium
vti re communi velit, quomodo ad-
uersus illum experiemur? Plerumque
propter immensas, inquit, contentiones
huiusmodi res ad diuisionem peruenit:
sed & per communi diuidendo actionem
consequitur socius quominus opus fiat,
aut vt id opus quod fecit tollat, si modo
toti societati prodest id opus tolli, sed &
si inter me & te communes sint Titiane
ædes, & ex his aliquid non iure in alie-
nas ædes meas immissum sit, nempe te-
cum mihi agere licebit, aut rem perdere.
Idem fiet, si ex proprijs tuis ædibus in
communes meas & tuas ædes quid simili-
ter esset proiectum: mihi enim soli tecum

est actio. Quæ Iurisconsulti verba ideo
adscribere placuit, quia & me exercue-
runt diu, & à paucis intelligi credo.
Mihi sic videtur. Vno ex socijs in re
communi inuitis cæteris faciente, cum
iure quidem seruitutis prohiberi non
posse quominus faciat, propter ea quæ
supra diximus: sed recurrendum ad
diuisionem, & ea facta, in parte fundi
mihi adiudicata quæ cum pro diuiso
mea sit, iam pars non est, sed to-
tum, *l. recte dicimus, §. quintus de verb.
& rer. signific.* negatoria actione recte
à me prohiberi, cum cæteros omnes
cum qui socius fuit. Sed & si
communem rem nolis diuidi, possum
per communi diuidendo actionem
consequi quominus opus fiat, nam
actione communi diuidendo non il-
lud agitur tantum vt res diuidantur,
sed illud etiam, vt in re communi socij
in vicem sibi præstent omnia quæ ex
bono & æquo sint, *l. si ædes, communi
diuidun. ff.* aut si iam facto opere ea
actione agam, id consequar, vt id
opus quod fecit socius tollat: sed ita
demum, si toti societati prodest id opus
tolli. Nam si exempli gratia, cum ædes
vitium facerent, eas refeceris, aut tale
quoddam opus necessarium vel vtile
toti societati, conuentus id non tol-
les, *l. si ædibus, de damn. infect. ff.* Quod
si ex iis ædibus quas tecum commu-
nes habeo in alias ædes meas proprias
immissum sit, mihi inquit tecum age-
re licebit, aut rem perdere, quibus ver-
bis non illud dicitur, quod ineptissime
Battolus, Angelus, & alij fere omnes
existimant, ab vno ex socijs licet sti-
pulatione aut alia conventionem non
possit, præscriptione tamen commu-
ni fundo seruitutem acquiri posse:
quinimo, verba illa corruptissime le-
gantur, quia inepte dicitur, licere rem
perdere. Locus ille mihi sic restituen-
dus

dus videtur, ut non perdere, quod ha-
 tēnus omnes, sed partiri legamus, de-
 prauationem enim arguit vel vocum
 affinitas, illud igitur dicit eo loco
 Pomponius. Si ex communibus tuis
 & meis in proprias meas ades immis-
 sum quid sit, mihi tecum agere licere,
 non communi diuidendo ut in lege
 proxime praecedenti, quod intelligi-
 mus ex verbis illis postremis legis,
mihi enim soli tecum est actio, quia hic
 alteruter sociorum proprium adium
 ius tueatur, & communi diuidendo
 iudicium non nisi de re communi da-
 tur, l. 1. *vers. denique commun. diuid. ff.*
 sed licere agere, negatoria actione sci-
 licet, illam enim intelligimus ex ge-
 nere rei quam tractat, l. *Imperator. de*
in diem additio. ff. aut rem partiri li-
 cere, & ad diuisionem venire: & in
 re demum diuisa, experiri aduersus
 illum qui nuper socius fuit. Quem-
 admodum si communem fundum ego
 & tu habemus, & vicinum fundum
 ego solus, si quid malitiose circa fi-
 nes commiseris, consultat iuriconsul-
 tus, ut vel communem, vel proprium
 fundum alienum, ut experiri post alic-
 nationem possim, l. *sed & loci. §. si com-*
mune finium regundor. ff. Illud non-
 dum intelligitur, cur in l. *sed & loci. §. si*
communem fin. regund. Digestis, non
 competere finium regundorum iudi-
 cium non modo directum, sed ne vti-
 le quidem, at in l. *sed & si de seru. urb.*
ff. agere licere dixerit Pomponius, cu-
 ius utrumque responsum est. Et mihi
 quidem eius rei ea videtur ratio, quia
 in actione finium regundorum pro-
 prietatis causa agitur, aut si maius,
 proprietatis controuersia coheret id
 iudicium, l. *si quis super sui iuris fin. re-*
gundo, Codice, & in personam pro vin-
 dicatione rei est, l. 1. *finium regund.*
ff. Et quod communiter socius habet,

id iure eum habere quasi in solidum
 constitit, l. *si is qui duas de seruit leg. ff.*
 unde si communem fundum ego & tu
 habeamus, & vicinum fundum ego
 solus, qui aduersum te finium regun-
 dorum iudicium accipiam, quod in
 personam est pro vindicatione rei,
 nempe vendicabo id quod pro in diui-
 so & meum est, & à me possidetur:
 quod per absurdum esset: cum ei qui
 possidet nulla sit prodita in rem actio,
Paragr. aequae, de actio. Institut. & hoc
 est quod iuriconsultus ait, in l. *sed &*
si loci. §. si communem finium regundo-
rum. ff. Et scribit Pomponius non posse
 nos accipere, quia ego & socius meus
 in hac actione aduersarij esse non possu-
 mus: sed vnius loco habemur. Alia quo-
 que potest ratio assignari, quia si fi-
 nium regundorum iudicio aduersus
 socium experiar, duorum personam re-
 praesento, & refero, si spectes fundum
 meum peculiarem & proprium cuius
 fines tueor, actotis: si communem fun-
 dum, cuius coerceri fines desiderem,
 rei: vnus autem duorum vicem susti-
 nere non potest, l. *si plures sint de p. et.*
Digestis, at in specie legis *sed & inter.*
de seruit. urbanor. ff. aduersus socium
 qui ex communibus adibus in pecu-
 liares meas quid immisit, agere nega-
 toria possum. Quia tum, de eo tan-
 tum quod non iure à socio factum sit
 tollendo quaeritur. Et eorum respon-
 sorum is mihi videtur esse sensus, tibi
 Lector, erit liberum non sequi no-
 strum in hac re iudicium, sed redeamus
 vnde sumus digressi.

Vnus * ex dominis communibus
 adibus seruitutem imponere non po-
 test, eius rei ea est ratio, quia in serui-
 tute constituenda omnium est volun-
 tas spectanda, quorum ius minuitur, l.
in concedendo, de aqua plu. arce. a. ff. Di-
 ces, si satis est exquiri eorum volunta-
 tem,

tem, quorum interest, cur non consentiente fructuario proprietatis dominus servitutem imponere potest? Non enim potest, in *l. sed & si §. fin. de usu fruct.* lubisiam verba, quia mihi videntur digna interpretatione. *Sed nec servitutem imponere fundo potest proprietarius, nec amittere servitutem: acquirere plane servitutem cum possit etiam invito fructuario* Julianus scripsit, quibus consequenter, fructuarius quidem acquirere fundo servitutem non potest: retinere autem potest, & si forte fuerint non viete fructuario amissis: hoc quoque nomine tenebitur. Proprietatis autem dominus consentiente ne quidem fructuario servitutem imponere potest. Principio quae dicuntur facilia sunt, illa vero, quibus consequenter, &c. non aequae, quomodo enim consequuntur? Recte, si expendas paulo diligentius. Nam si acquirere servitutem potest proprietarius etiam invito fructuario, quod praedixerat ex Iuliani sententia: valde fuit consequens, ut non possit fructuarius fundo fructuario servitutem acquirere. Nam si posset, proprietarius eo invito non posset. Aequa enim si utriusque potestas est, alter sine altero acquirere non potest, *l. proprium, com. praed. ff.* quod addit, proprietatis autem dominus ne consentiente quidem fructuario servitutem imponere potest. Id praeter omnium opinionem dictum est. Nam cum alterutrum tantum interesse possit non imponi servitutem, utroque consentiente quid impedit servitutis constitutionem? hunc locum praeteruolauerunt interpretes nimium celeriter. Nos quos dicitur proprietatis dominum ne consentientem quidem fructuario servitutem imponere posse sic excipimus, ut non de qualibet servitute verum sit, sed de ea tantum quae

formam, aut naturam rei mutet, ut sint illa. *Nisi per quam deterior fructuarij conditio non fiat*, vno contextu legenda, in quibus illud quoque intelligere debemus, in servitutibus personarum tum demum vere dici deteriorem conditionem earum fieri, cum rei forma aut natura mutatur. Cum in servitutibus praediorum etiam tum vere deterior servitutis conditio dicatur, cum sit grauior servitus, tamen si rei substantia non mutetur. Nam si stillicidium acquisitum est, altius tolli potest, quia levior sit eo pacto servitus. Inferius demitti non potest, quia sit grauior servitus, in qua specie responsum est, meliorem vicini conditionem fieri posse, deteriorem non posse, *l. servitutes quae in superficie, §. stillicidium quoquomodo, de seru. urban. ff. l. & si forte, §. si seru. vend. Digestus.* Cuius contrarium in servitute personali constitutum est. Quia deterior & fructuarij & usurarij causa sit etiam in meliorem statum re commutata, *l. haftenus, §. fin. & l. sequenti, de usu fruct. Digestus, l. fin. de usu & habit. ff.* idcirco tam varie, quia rei specie commutata cuius vel usus fructum vel usum habes, & usus fructus extinguitur: praediorum vero servitutes nihilominus peti possunt specie commutata, *l. repetit, §. rei mutatione, quibus mod. usufr. amitt. l. servitutes, §. si sublatum, de seru. urbanorum praedior. ff. l. si eo loco, si servit. vend. ff.* illud autem quod de proprietatis domino dictum est, ut ne consentiente quidem fructuario servitutem imponere possit: ad eas tantum servitutes pertinere quae rei speciem vel formam mutant augmento est, quod mox excipit, ut religiosum locum facere consentiente fructuario possit: tamen si tum rei species mutetur, *l. locum autem, de usu fruct.* Exceptiones

ceptiones autem esse de regula vulgatus est, quam ut probari debeat. Sed cur eas servitutes quæ rei speciem mutant imponere non potest propriarius consentiente fructuario? Eius rei ea est ratio, quia ut supra dixi ea imposita servitute interiret ususfructus, quod noluisse fructuarium conicimus, quia non dixit: Quod autem voluit, non potuit: & in vno voluntate dicitur, in altero facultate, quod in dissimili specie responsum est, in *l. quoties, de hære. institut. Digestis*. Diceret quis, usufructu ab hærede relicto potest hæres fundo fructuario vel servitute imponere, vel prædia vicina liberare, quo casu, fructuarius non aliud quam quod sua interest petere ab hærede potest, *l. si ab hærede, si usufruct. petat. ff.* quod ergo solus propriarius potest, quomodo non potest consentiente fructuario? Multos lex illa torset, commodissime tamen dicitur, hæredem à quo relictus est fundi hereditarij usufructus, ante constitutum vsumfructum servitute ei fundo imponere, quia in reliquis quidem legatis traditiones ab hærede factæ ad tempus aditæ hereditatis referuntur, *l. proinde si cert. petat. ff. legatum vero* usufructus non perinde retro agitur: quia cedere non intelligitur, neque à morte testatoris, neque ab adita hereditate, *l. unica, §. libertatibus de cad. toll. Codice*. Et quia usufructus in fruendo, hoc est facto aliquo consistit, *l. unica quando dies usufructu. leg. cedat. ff.* Denique de usufructu cū loquimur, semper intelligimur loqui de constituto usufructu, *l. i. versiculo sed ita demum, quibus modis usufructus vel us. amittatur. ff.* ut miram non sit, si antequam hæres induxit fructuarium in fundum, quo facto demum intelligitur constitutus usufructus.

l. i. §. dare de usufruct. ff. potest fructuario fundo servitute imponere: nam ipso iure id potest, unde est ab usufructuario, hoc quod interest ab hærede servetur, *l. 2. si usufruct. petatur. Digestis*, quasi ipso iure hæres id potuerit, sit tamen æquum fructuario succurri.

Sed * vnum ex dominis communium adium servitute imponere non posse falsum ex eo videri potest, quod nostrum quoque iure id dicimus, quod cum alio commune habemus, *l. pupillus, §. si. de rer. & verb. signif. ff.* quod quam interpretationem habeat hic attingitur, vereor ne à timidis, remque non exacte satis intelligentibus dum alius proprie non videri meum quod commune sic existimat, sed ex ficta quadam interpretatione. Alius meum, esse sed respectu partis meæ tantum. Alius non simpliciter, sed secundum quid. quæ omnia sunt dubitantium somnia. Mihi videtur proprie meum esse quod mihi cum alio commune est, sed in iis tantum, quæ sine incommodo sociorum in re communi facere possum. Vnde illud (quia diuortij faciendi potestas ex lege Julia de maritandis ordinibus libertæ quæ patrono nupta esset adempta erat) ut qui communem libertam habuit, ad beneficium legis Juliae solus admissus sit, licet alterius quoque si liberta, *l. illud de ritu nupti. ff.* quia scilicet sine incommodo socij maneat nupta socio. Nec aduersatur, quod ex pluribus sociis vno necato de communi seruo haberi publica questio solet: quodque in Syllaniano Senatusconsulto domini appellatione pro parte dominus contineatur, *l. i. §. domini, de Senatuscons. Sylla. ff.* cum videri possit sociis iniuria fieri, quorum servus torquetur. Non enim magis interest aut necari, aut fructuarium

supplicium de communi seruo sumi-
ant questionem haberi; quam socio-
rum qui viuunt: cum aliter nulla do-
mus tota esse possit, *leg. prima, ad Syl-
lani, ff. quia vel questione, vel sup-
plicio*, prospicitur superstitem socio-
rum vitæ, & incolumitati, tota familia
exemplo deterrita. Quemadmodum in
simili specie responsum est militi ad-
uersus venditionem quam fecerat re-
stitui postulanti, eius interesse ratas
manere venditiones à se factas. Ne, si
quando ipse quid emerit eadem lege
conueniatur, *l. ratas de rescind. vend.
Codice*. Sed in imponenda seruitute
non modo omnium dominorum, sed
etiam eorum quibus iam est constitu-
ta seruitus voluntas exquirenda est,
l. in concedendo, de aqua plu. arcend. ff.
quod ita demum verum est, si ius eo-
rum minuatur, si enim aqueductus vel
aquæ haustus sufficiens est: potest
etiam pluribus per eundem locum
concedi, *l. rusticorum, §. si aqueductus
de fern. rustico. ff. & in eo consentiunt
omnes*.

5 Sed * cum receptum sit ut plures
domini vel non pariter cedentes fun-
do communi seruitutem & imponant,
& acquirant; cur communicatis inter
duos prædiis, ab altero, seruitus alteri
remitteri non potest: quemadmodum
personam electam augere numerum
eligentium dicimus *in cap. cum in iure
peritus, de elect. extr.* & actorem uni-
uersitatis, cui experiri ab ordine con-
cessum est, cum duæ partes decurio-
num interfuerint, connumeratio inter
eos eo quoque qui decernitur, *l. plane
quod cuiusque vniuersitatis nomin. vel
cont. eam agatur, ff.* Difficilis est hic lo-
cus, eius tamen rationem exquirentib.
nulla potest reddi aut compendiosior,
aut verior ea, quam mox ibidem sub-
dit: cum id fieri dicit prædiis pro in-

diuiso possessis, quoniam non perso-
næ, sed prædio debeatur seruitus. Nam
si communiter habeantur prædia, fieri
necessario, ut in omnibus eorum par-
tibus vel minimis, aliqua pars mea
sit, alia quoque pars tua sit. Sic enim
si ex æquis partibus fundum mihi re-
cum communem tu & Titius possi-
deatis certis regionibus, non à Titio
totum semissem petere debeo, sed à
singulis, te, & Titio, quadrantem, quo-
niam in omnibus partibus aliqua ne-
cessario mea sit, *l. Pomponius de rei
vendic.* Et cum duo hæreditatem possi-
dent, & duo sint qui partes ad se per-
tinere dicant, non singuli à singulis
petere debent: puta primus à primo,
secundus à secundo, sed ambo à pri-
mo, & ambo à secundo, neque enim
alter primi, alter secundi partem possi-
det: sed ambo vtriusque, *l. i. §. quin-
imo si pars har. pet. ff.* Sic manente
societate seruitus quæ fundo commu-
ni debetur, tibi à me remitti non po-
test, quoniam ita dea sit, ut aque
tua quoque sit, & si quid aliud fun-
di est, quale sit. Id tamen efficere
miseram & nimiam diligentiam iuris,
quam rationem stricti iuris appella-
mus: aperte demonstrat Iurisconsultus,
*in l. i. §. si ego, & §. item si cum
me, si pars hæredit. petatur, ff.* & aduer-
sus illam officio iudicis consuli. Quæ
stricti iuris ratio, *in l. si vnus de seruit.
rusticor. ff.* eo magis liberationem im-
pedit, quod vterque fundus & is qui
seruiret, & cui seruitus deberetur, pro-
ponebantur communes esse: ex eo
enim alterum ex sociis seruitutem al-
teri remittendo seipsum magis specta-
re videri.

6 Sed * cum non extinguatur seruitus
communicatis prædiis mutuo & si-
bi inuicem seruientibus, *l. si vnus
ex sociis, de seruitus. rusticorum, Di-
gestis.*

gestis. Cur extinguatur, si communi fundo seruens in commune redemptus sit in *l. si communi. de seru. rustic. ff.* Habet quoque non paruum difficultatem, ut multi cum differentiae rationem quarunt, quasi in tenebris pugnent: tamen strenuum erroris ducem Accursium alioquin iuris consultissimum habeant.

7 Illi cum * eo credunt communicatis praediis, quae sibi inuicem seruiant, seruitutem retineri per partes: quia diuersa sit vtriusque causa, confundi autem seruitutem, cum fundus communi fundo seruens in commune redemptus est: quia in redimendo fundum qui seruit communi fundo, plures socij vnus loco habeantur. Hic plaudentur ab omnibus Accursio, & gratulantur sibi nacti tantum ducem in re quam non assequantur. Mihi videtur ratio illa primum falsa, quoniam non satis sit cum de pluribus sociis loquimur, ut idem sit emptor, idemque venditor, si enim proprio fundo meo, & proprio tuo fundus seruiat: Tamen illud tu & ego in commune redemerimus, nihilo magis extinguatur seruitus: quia proprio fundo per communem seruitus deberi potest, in *leg. si communi. versi. at si proprio. de seru. rustic. ff.* & tamen in ea specie vterque nostrum successit in ius venditoris, & vterque nostrum emptor est. Deinde etiam illa vulgaris ratio Accursij nihil affert lucis dubitationi nostrae. Postremo ex eo quoque suspecta est, quod prorsus ab illa diuersa est quam Iurisconsultus reddidit, cum dixit, ideo redemptione seruitutem extinguere, quia par vtriusque domini ius fiat. Nos ergo extra Iurisconsulti responsum nihil quaerens dicemus, ideo communicatis praediis quae inuicem

seruirent nihilominus seruitutem per partes retineri: quoniam communicatis praediis par vtriusque ius non fiat, at redempto in commune fundo qui communi praedio seruiat, extinguere, quia tum omnium sociorum ius in vtroque fundo pars esse incipiat. Sed quando demum efficitur par vtriusque ius aut quando non? facilis est ea inquisitio. Nam fundo qui meo & tuo seruiat in commune redempto seruirus extinguatur, quod par vtriusque domini ius in vtroque fundo esse incipiat. *l. si communi, de seru. rustic. ff.* Quoniam intelligi non possit quicquam interesse alterutrius nostrum seruitutem non extinguere, cum neuter fundus cuiusquam nostrum proprius fuerit. At fundis qui mutuo seruiebant communiter, retinetur, *leg. vnus ex sociis. de seru. rustic. ff.* Tum autem non fieri par vtriusque ius ex eo apparet, quia communicatis duobus fundis qui singulorum proprij essent, intelligimus neutrum ex sociis in perpetuum fundi sui dominum esse desinere, ne pro parte quidem, quoniam distracta societate fundum quisque suum recipiat: & hoc interest inter societatem omnium bonorum, & communicationem certorum corporum, in *l. si tibi area. de praescr. verb. ff.* si tibi area mea dominum dederam ea lege, ut in insula aedificata mihi partem reddas: societas contracta non est, quia inquit, nemo societatem contrahendo rei suae dominus esse desinit, ne pro parte quidem, ut ex specie potest intelligi, quia scilicet in communicatione certorum corporum ut diximus, cum a communione disceditur, quisque suum recipit cum in societate omnium bonorum longe aliud seruetur, *l. 1. §. in societate pro socio. ff.* Sed redeamus vnde primum nostra manauit oratio.

QQq Vnus

8 Vnus * ergo ex dominis communium ædium seruitutem imponere non potest, sed omnes simul domini an possunt? Et responsum est per fundum qui plurium est ius mihi esse eundem posse separatim cedi, ut tamen non aliter mihi acquiratur, quam si omnes cedant, & nouissima demum cessione superiores confirmantur, *leg. per plurium. de seruit. rustic. Digestis*, & in formidabili illo responso, *leg. receptum. com. prad. ff.* Nos videamus si terrificam & ferocem illum bestiam mansuefacere, & quasi ex colchide domatis tauris igni-uomis & peruigili dracone aureum vellus auferre possimus. Receptum est, inquit, ut plures domini & non pariter cedentes seruitutes imponant, vel acquirant: ut tamen ex nouissimo actu etiam superiores confirmantur. Nondum impegiimus ad asperitatem aliquam, quia per planum iuimus. Illud tantum in illis annotandum est, quod ait, ut plures domini non pariter cedentes seruitutes imponant. In quibus enim ius civile plurium consensum desiderat, simul interuenire desiderat: unde summus Pontifex Innocent. tertius licet electioni à nonnullis factæ omnes, quorum ius eligendi esset, postea consensissent, eam tamen ipso iure irritam dixit, in *cap. auditis. de elect. extr.* Præterea quia summo iure solet extinguí obligatio, si in eum casum inciderit, à quo incipere non potest: quod hic fieri Iurisconsul. docet, in *l. plurib. §. & si placeat. de verb. oblig. ff.* sic enim ait. Et si placeat extinguí obligationes si in eum casum inciderint, à quo incipere non possint: non tamen hoc in omnibus verum est, subiicit paulo post: nam pro parte dominorum seruitus acquiri non potest: acquisita tamen confirmatur. Itaque merito Iurisconsul-

tus dicit, receptum esse, h. e. benigne obtinuisse contra stricti iuris rationem, ut scilicet plures non pariter cedentes seruitutem imponant. & paulo post, tempus tantum eis remissum, quod dare facere vel diuersis temporibus possint. Et h. e. quod ait Iurisconsultus prætorem tueri posteriorem voluntatem, *l. si autem plures. de aqua plu. arcen. ff.* Quo loco pueriliter ineptit Accurs. Pergamus. Perindeque sit atque si eodem tempore omnes cessissent, & ideo si is qui primus cessit, vel defunctus sit, vel alio modo partem suam alienauerit, post deinde socius cesserit, nihil agatur: cum enim postremus cedit, non retro acquiri seruitus videtur: sed perinde habetur, ac si cum postremus cedit, omnes cessissent. Hoc loco multis salebris obfesso hæremus cum ceteris, sed extricemur nos & qua licet exitum quæramus. Nam in re tam difficili aspernari nihil debemus quod probabile sit. Primum ergo considerandum est seruitutes esse stricti iuris, *l. fructuarius nonum rium. §. adificium. de usufruct. ff.* Deinde duo hic requiri à Iurisconsultis, primum ut omnes cedant, deinde ut nouissimo cedente perinde sit, atque si omnes cessissent. Cuius rei ea ratio, quia plurium cessiones sunt actus æquæ principales, & eiusdem potestatis: sed cum duo actus sunt eiusdem potestatis, intelligi non potest, uter ab altero confirmetur, *leg. generaliter. versic. verum reo. de fideiuss. ff.* Idcirco necessarium est ita omnes cedere separatim, ut vno tempore simul omnes cedere videantur, nec satis est si quoquo tempore cedant, tamen omnes. Et ideo si is qui primus cesserit, vel defunctus sit, vel alio modo partem suam alienauerit, post deinde socius eius cesserit, nihil agatur. Eius ea est ratio. Primum quia cum nouissimus cedit,

cedit, perinde esse debet ac si omnes cederent, ne alioqui nouissima cessio videatur priores confirmare. Sed nec mortuus, nec qui partem suam alienauit, potest videri cedere. Deinde, quia ubi qui primus cessit vel defunctus est, vel partem suam alienauit, mutatione dominij iam non idem fundus intelligitur qui prius fuit. Quam ob causam responsum est, defuncti uxorem quæ iacente hæreditate hæreditarium quid subtrahit, rerum amotarum actione teneri: si post aditam ab hærede hæreditatem etiam furti, *l. de iir. de fur. C.* Sic quoque bona Castrensia mutatione personæ desinunt esse Castrensia. *l. per procuratorem. de acquir. hered. ff. & leg. fin. de inoffic. testam. Cod.* Sic etiam olim mutatione personæ fiebat nouatio, *l. fin. de nouat. C.* Alia quoque ratio afferri potest. Nam quemadmodum quando est in potestate debitoris, an perficiatur obligatio, tempus contractæ obligationis spectamus, non id tempus quo de contrahenda tractatus habitus est. In acutissimis Pauli, Papiniani, & Africani responsis. *leg. Titius. que res. pign. vel hypothec. de obligat. non poss. leg. i. & l. qui ha'nem. §. Titia predium. qui pot. in pign. habeat. ff.* Ita quoniam post cessionem, primi, est & in eius, & in socij qui non cessit potestate, ne iure seruitutis valeat prima cessio: non primæ cessionis tempus, sed id quo nouissima cessione superiores confirmantur. Spectandum est: ut nouissimo cedente omnes cessisse videantur, non potest autem videri cedere, qui iam mortuus est, aut qui partem suam alienauit. Nec potest aut ei qui primus cessit, aut ei qui nouissime, consensus suus obesse: nisi separatim & diuersis temporibus ita cessent, ut cum nouissimus cedit, simul

omnes cedere videantur, quia cum actum geri iuris ratio impediat, tum consensus nihil obest, *l. si debitor. §. fin. quib. modis pign. vel hypoth. solui. ff.* Nam licet contra strictam rationem iuris responsum sit, non rationem iuris, sed iudicij, hoc est voluntatis spectari, *leg. i. de testamen. manumiss. Cod.* Tamen hic potestas iuris non autem iudicij, hoc est voluntatis sociorum consideratur, vulgare enim est spectari effectum iuris, non id quod à contrahentibus actum, aut cogitatum est, *l. si alij. de usufruct. leg. ff.* Idque adeo verum est, ut cui consuli propter stricti iuris regulas non poterat iure ei Iuriconsultus maluerit ridicula consulere, quam quicquam permittere quod aduersus diligentiam scrupulosam & anxiam esset, *l. sed & loc. §. si communem, finium regund. ff.* Præterea non videntur omnes socij ex eadem causa promittere, cum ex intervallo promittant, *argum. l. si ventri. §. final. de priuileg. cred. ff.* Denique in iis quæ non retrorahuntur, inspicimus tantum illud tempus quo perficitur actus, non etiam tempus præcedens, *l. quod antem. §. final. de dona. inter virum & uxorem. ff.* At cessio nouissima non trahitur in illis verbis, *Cum enim postremus cedit, non retro acquiri seruitus videtur, sed perinde habetur, atque si cum postremus cedit omnes cessissent.* Quorum interpretatio ex superioribus pendet. Nisi enim res in eo statu sit, ut qui prior cessit & hodie cedere possit cum nouissimus cedit, nihil agitur, si enim cum postremus cedit, qui primus cessit, vel mortuus est, vel partem suam alienauit, non potest videri ratihabitio quæ tacite insit nouissimæ cessioni habere aut spectare aliquid præcedens quod ratum habeat. Nam & morte socij qui primus

Q. Q. 2 cessit,

cessit, & ab illo suæ partis alienatione facta, extincta est personalis illa obligatio, quæ sola ex prima cessione nata est, *l. per fundum, de seruit. rustic. ff. nec secuta est singularem rei successorem, l. fin. de contrahen. empr. & vend.* Imo nec hæredem nisi fallens quasi solus dominus esset, cesserit. quo casu hæres euictionis nomine tenetur, *l. si quis per fundum, de euict. ff.* Cum ergo rati habitio illa quæ inest nouissimæ cessionis nihil habeat retro quod spectet: ubi qui primus cessit vel mortuus est, vel partem suam alienauit, non trahetur retro, *l. fin. §. fin. & l. bonorum, rem rat. hab. D.* Magis puto, si ex duobus sociis longo temporis intervallo postquam primus cessit alter cedat, non videri ex nouissima cessione superiorem quæ iam olim facta sit confirmari: neque ad primam respexisse quæ nouissime facta est, & huius rei argumenta multa sunt. Sic enim ubi iusiurandum tibi delatum est, si multo post iures, nihil tibi tale iusiurandum proficit: quia ex eo quod delatum est iuratum non est, *l. non erit, §. fin. de iureiuran. D.* Præterea, quia quæ multo post sunt, non intelliguntur ex causa præcedenti fieri, *l. fin. §. fin. quod vi aut clam. D.* Quid enim si singuli socij separatim alius clam alio cesserint: quasi obligari enim tantum, *l. per fundum de seruit. rustic. ff.* non seruitutem constituere voluisse videri possunt: quasi non in hoc quoque consentirent, *arg. l. an inutilis, de accept.* quamobrem addit Iurisconsultus. Igitur rursus hic actus pendebit donec nouus socius cedat, idem iuris est etsi uni ex dominis cedatur. deinde in persona socij aliquid horum acciderit. Ergo ex diuerso si ei qui non cessit aliquid eorum contigerit, ex integro omnes cedere debebunt, tantum enim tempus eis remissum est, quo dare,

facere, vel diuersis temporibus possint. Nouo igitur socio rursus cedendum est, in causa est quod supra dictum est, quia scilicet prima cessio vim tantum habuit personalis obligationis. Nec personam cedentis egredi potuit, *l. per fundum, de seruitutib. rustic. ff.* Ideo si vel mortuus est, vel partem suam alienauit antequam nouissimus cedat, quia non est transmissa personalis illa obligatio nedum in successorem in rem, sed nec in successorem intris, per ea quæ supra diximus: de integro omnibus cedendum est, quemadmodum de eo responsum est qui furens cepit testamentum facere, ut illud sanæ mentis factus complere non possit: sed de integro illi testandum sit, *l. furiosum, qui testamen. face. poss. Cod.* sed ex duobus sociis posteaquam primus cessit, si deinde alter vel defunctus est, vel partem suam alienauit, hæredis quidem aut singularis successoris cessio priorem non confirmat, verum satis est eum qui iam primus cessit quem Iurisconsultus appellat nouum socium, rursus cedere. Eius rei ea est ratio, quia cum cessit vel hæres, vel successor in rem eius qui non cesserat, socius fuit ei qui primus cessit, neque post cessionem hæredis vel successoris in rem vlla personæ mutatio facta est. Ea dicuntur vsque ad versiculum *ergo & ex diuerso, &c.* Ex diuerso ergo si cum primus cessit, is qui non cessit vel mortuus est, vel partem suam alienauit: non satis est hæredem eius, vel successorem in rem cedere: quia quo tempore primus cessit, illis sociis non erat: Et post cessionem primi facta est personæ mutatio. Ergo de integro omnes cedere debebunt. Et hoc est quod dicitur in versicul. *Ergo & ex diuerso.* Rem deinde omnem sic concludit, & perstringit.

git. Et ideo non potest uni, vel unus cedere. Addit deinde. Idemque dicendum est si alter cedat, alter leget servitutem: ut scilicet omnes de integro cedere debeant. Sed quid obtinet si omnes legent? Nam, inquit, si omnes legent servitutem & pariter eorum adeatur hereditas, potest dici utile esse legatum: si diversis temporibus, inutiliter dies legati cedit. Quod perinde est ac si diceret, in legata à pluribus servitute non quemadmodum in cessa inter vivos, tempus remissum esse quo servitus cedi à pluribus diversis temporibus possit: sed necesse, ut legata simul omnia & eodem momento deberi incipiant. Cur hoc? quoniam si pariter omnium adeatur hereditas, legatum est utile: quia tum eodem tempore ab omnibus videatur servitus constitui, si diversis temporibus, inutiliter dies legati cedit: quoniam alterutrum tantum adita hereditate, alterius hereditate iacente, quæ deinde adita quoque sit, mutatio personæ interveniat. Nam iacens hereditas defuncti personam sustinet, hæres autem ubi adiit hereditatem nova persona est, hæc autem probatur in l. novatio autem, de novat. ff. Sic deinde Iurisconsultus tanquam colophonem addens. Nec enim sicut viventium ita defunctorum actus suspendi receptum est. Sunt hic qui putent indefinite dici actus viventium suspendi morientium autem non suspendi. Mihi videtur ratio contrahenda ad præcedentia: ut sit sensus. Testamenti plurium feciorum servitute legata, non perinde recipi ut eorum hæreses diversis temporibus adeundo constitutam servitutem: quemadmodum receptum est ut plures socij inter vivos diversis temporibus & non pariter cedentes recte & imponant, & acquirant servitutem, quia si separatim & diversis

temporibus utrorumque adeatur hereditas, semper ut diximus fiat personæ mutatio, & novatio, l. novatio autem de novat. & deleg. ff. Sic fit ut ad hunc locum non pertineat quæstio illa, cur non mortuorum, ut vivorum actus suspendi possint, cuius rationem invicem altercantes & dissentientes interpretes frustra tanta sollicitudine inuestigant. Cum, quæ illi quæstioni inest propositio falsa sit: nam ut non mortuorum, ita nec vivorum actus puri suspendi possunt, l. usus fruct. de stipul. serv. Sed de his suo loco.

S V M M A R I A.

- 1 *Receptus huius responsi sensus quibus ex causis merito non probetur.*
- 2 *Qui sit tandem verus.*
- 3 *Urbana prædia à rusticis quomodo distinguantur.*
- 4 *Eam diiudicationem necessariam esse.*

P A V L V S III.

Servitute prædiorum alia in solo, alia in superficie consistunt.

NON convenit inter interpretes huius legis: dum alij vana opinione errantes tradunt recte sentientes.

Eam Accursius * primum sic excepit, ut servitutes in solo consistere dicuntur, ex rusticæ sint. Quæ in superficie, urbana: sed pender animo, & in diversa trahitur, ac magna leuitate ab illis quæ bene sensit, desiscit. Mavult igitur sic interpretari: ut servitutes aliæ in solo consistant, hoc est, à domino soli, aliæ in superficie, hoc est, à superficiario constituentur, quia non sit verisimile, Paulum hic eam servitutum divisionem repetere, quæ à Martino in prima huius tituli lege

QQ 3 pio

prodita sit. Quasi sit insolens & deformis, si quod Marrianus, idem senserit & Paulus: quod cum Accursio omnes existimant. Et ab illis initiis sine ulla occasione in tractatum de superficiebus ruunt, & intempestive coaceruantes omnia quæ in suo loco de superficiebus scripta sunt, huic breuissimo responso tenebras offendunt. Mihi de superficiario nihil hic dici videtur. Primum quia coniugata non sunt superficialius, & superficies: quoniam non sunt ex verbis generis eiusdem, nec ab vno oriuntur: & ut vno verbo cum Aristotele dicam non sunt *ssioica*. Non enim qui locus superficiem habet superficialius est: sed ædes tantum superficialitas appellamus: quibus quis in alieno solo fruitur, *l. superficialio, de rei vend. ff.* Nostras ædes tamen si solo & superficie constant, nunquam superficialitas appellamus. Et cum incidit, ut de superficiario loquatur Iuriconsulti, semper eius utilem petitionem dicant, utilem constitutionem, utilem in rem actionem, & ex iure prætorio, *l. i. §. fin. de superfic. D. l. in prouin. §. si. de nou. oper. nunc. ff.* quorum omnium hic nihil est. Appellat ergo hic superficiem, non eam tantum quæ in alieno & conducto loco posita est, qua quis ex lege locationis vel conductionis fruitur, & quam prætor interdicto de superficiebus, & proposita in rem utili actione tuetur, *l. i. §. sed longe utilius, de superfic. ff.* sed & id omne quod super terram prominet: siue id in nostro, siue in conducto & alieno solo est, sic dicimus ædes nostras solo & superficie constare, *l. cum qui, de usucap. ff.* sic in loco vitibus consito vites superficiem appellamus, *l. certo generi, de seru. rust.*

2. Aptius ergo dicemus seruitutes prædiorum illas in solo consistere, quæ sublata superficie adhuc debeantur, *

& præstari possint, contra, illas in superficie consistere, quæ sublata superficie præstari non possint. Et ne nos hanc interpretationem commentos qui existimet, expendat verba Iuriconsulti. Certo, inquit, generi agrorum acquiri seruitus potest, veluti vineis, quod ea ad solum magis, quam ad superficiem pertineat, ideo sublatis vineis seruitus manebit, *l. certo generi, de seru. rustic. ff.* vides ut eas seruitutes ad solum magis, quam ad superficiem pertinere dicat, quæ sublata superficie nihilominus debentur. Alias autem quæ sublata superficie præstari non possunt, appellat Iuriconsulti, ut & hoc loco, seruitutes in superficie consistentes, *l. seruitutes qua in superficie, in princip. & §. si sublatum, de seru. urba. ff.* Est ergo hæc diuisio vi & potestate eadem cum illa Martiani, qui rerum seruitutes diuisit in seruitutes rusticorum prædiorum, & urbanorum, *l. prima hoc titu.* Nec conturbati debemus quod eadē sit à Martino posita. Nam & si Papinian. scripserat, interualla dierum & horarum non ad temporis causam, sed ad modum pertinere iure constitutæ seruitutis, *l. seruitutes ipso quidem iure, §. fina. hoc titu.* Tamen & illud Caij paulo post adiectum est: vltimum seruitutum temporibus secerni posse, *l. via, §. hoc usus, hoc titu.* Quorum locorum tamen dissimilis est verborum figura: sensus tamen vi & potestate idem est. Sed ut maxime consentiant omnes in eo, ut ædificia prædia urbana appellentur, etiam in villa sint: quia urbanum ædificium non locus, sed materia faciat, *l. prima, communi. prædior. D. l. urbana. de verbor. & rer. signific. ff.* Ita in eo dissident, stabulum quorum prædiorum numero habere debeat, rusticorum, an urbanorum: Vlpiano inter urbana, *l. urbana, de verbor. & rer. signific. ff.* Ne-

ratio

ratio, inter rustica referentibus, l. eo iure, §. i. in quib. caus. pign. vel hypoth. rati. contrahat. ff. quorum ut neutrum falsum est, ita utrumque causam habet diversam unde idem Neratius licere aliis tollere, & officere prætorio vicini, vel cloacam habere licere per vicini domum vel prædiorum, vel protectum habere licere, respondit rusticorum prædiorum servitutes esse, l. rusticorum, de servit. rustic. ff. quia ut non locus, ita nec materia urbanum faciat: ne ædificij usus & opportunitas, aut patrisfamilias destinatio, sunt enim ad eam diiudicationem plura necessaria.

Nam & materiam* convenire, l. urbana, de verb. & rer. signif. ff. & opportunitatem, ac usum atque patrisfamilias destinationem, l. si horreum, in quibus caus. pign. vel hypoth. rati. contrah. ff. & urbanis ædibus magis, quam rei rusticæ custodiendæ comparatum esse oportet, l. tugurij, de verb. & rer. signif. ff. Et quod præcipuum est in continentibus ædificiis esse. Et ideo si in agris ædificia iuncta non sunt, urbana appellari non possunt. Sic stabula quæ non sunt in continentibus ædificiis numero urbanorum non esse habenda responsum est: cum à cæteris ædificiis separata sint, l. eo iure, §. stabula, in quibus caus. pign. vel hypoth. rati. contrah. ff. Et cum familiæ herciscundæ iudicium habeat locum in confinio prædiorum rusticorum, non urbanorum: ita demum in confinio plurius ædificiorum locum non habere responsum est, si ædificia iuncta sunt: quasi separata verius rustica prædia appellantur, l. sed & loci, §. hoc iudicium, fini. regund. ff. Quatuor ergo illa urbanum prædium efficient: non singula eorum. Multum autem interest urbanorum an rusticorum prædiorum numero habeantur:

nam in rusticis prædiis impedit servitutem medium prædium quod non servit. l. qui sella, §. in rusticis, de serv. rustic. ff. cum interpositis quoque alienis ædibus servitus imponi possit, l. in tradend. §. interpositis, comm. prad. ff. in eo quoque eorum causa dissimilis est, quia iura prædiorum urbanorum pignori dari non possunt: sed viæ, itineris, actus, aquæductus pignoris conventio recepta, l. si is qui bona. §. fin. & l. sequ. de pign. ff. Præterea qui viam habet, si opus novum nunciaverit adversus eum qui in via ædificat, nihil legit, l. qui viam, de nou. oper. nunc. urbanas vero servitutes tuemur, & novi operis nunciatio, l. & si forte, §. fin. si serv. vendic.

Postremo ne omnia persequamur,* servitutes rusticorum prædiorum non vitendo pereunt: urbana non omnimodo pereunt ne vitendo, sed ita, si vicinus simul libertatem usucipiat, l. hac autem iura, de servit. urban. ff. & ex multis aliis causis.

S V M M A R I A.

- 1 Probabiles huius responsi rationes.
- 2 Dicit, aut conditionis adiectionem efficere, ut non prædiis servitus, sed magis persona facultas quasita intelligatur, in eo vera ratio statuitur.
- 3 Ex constitutionis forma, & adiacentibus multis, sæpe, ut & hoc loco intelligi, non prædiis plenam servitutem, sed persona facultatem quasitam.
- 4 Quam ob causam in multis iuris locis traditum sit, viam, iter, actum, sub conditione legari, & promitti, vel ab eo qui fundum non habet. Sub conditione vero servitutem promitti, vel ab eo qui fundum non habet, nusquam legitur.

P A P I

PAPINIANVS IV.

seruitutes ipso quidem iure neque ex tempore, neque ad tempus, neque sub conditione, neque ad certam conditionem, verbi gratia. Quandiu volum, constitui possunt. Sed tamen si hac adiiciantur, per pacti vel doli exceptionem, occurreret contra placitum seruitutem vendicanti: idque & Sabinum respondisse Cassius reulit: & sibi placere.

Difficilis est inquisitio rationis huius responsi. Et de commentariis ad eius enatrationem scriptis merito quis dicat, quod Aristo Chius de Dialecticorum argutiis, quas dicebat similes telis aranearum: quod plurimum habent artificij, minimum vero utilitatis. Illi itaque in quorum manus huius nostri commentarij venient, sic putent: Quando ratio opinionem superat, tamen si non adhibeatur fides, tamen laudandum esse ingenium scribentis. Suscepit muneri satisfactum putabo: non modo si rationem constitutionis huius expressero: sed etiam si adumbrare poterit. Cur igitur ipso iure seruitutes nec ex tempore, neque ad tempus, neque sub conditione, neque ad certam conditionem constitui possunt? Proteus olim non est mutatus in tam varias formas, quam variae sunt hac in re interpretum sententiae, quarum tamen nullam probo, omnes tamen praetermittere modestiae meae esse puto: & non inceslere, & insectari inuidiosis, & odiosis reprehensionibus quod multi solent. Nam & mihi olim accuratius, sed tamen

non satis exacto iudicio huius responsi rationem exquirenti, occurrerunt multa, quae ut non probo hodie, ita non penitus abdoico & reicio, & quia sunt non omnino inconcinna: proferam nonnulla, dum veram rationem cudo.

Ergo * neque ex tempore neque ad tempus, neque sub conditione, neque ad certam conditionem seruitutem constitui ipso iure posse dicebam. Propterea quod cum natura sua praedia omnia libera sint, l. Imperatores, & l. cum eo. de seru. urb. ff. seruitutis causam necessariam fuisse oportuit, l. ex hoc iure, de inst. & iur. Eius autem argumenta multa sunt. Nam & damni infecti nomine inutiliter sibi cauere postulat, nisi qui necessario sibi timeret: & ex causa quae alioqui vitari non potest, atque ideo non is qui in meo deambulat, aut qui in meo lauat, aut qui in meam tabernam diuertit, quoniam tales ex causa necessaria non timeant futurum damnum: cum abeundo evitare periculum possint. Sed ei tantum de damno infecto cauetur, qui vicinas aedes habet, ob eamque causam ex necessaria causa timeret: nec aliter se periculo subducere potest, l. qui bona fide, §. qui damni, de damn. infect. ff. Quin & ab initio utiliter constituta seruitus impune non praestatur, si incidat ut praestita nihil proficiat, l. & si forte si seruitus vend. ff. Denique libertatis fauorem ex eo spectare & aestimare possumus facta cum rebus personarum collatione: quod liber homo ne volens quidem seruus effici poterat, nisi tum demum cum passus se venditari tantam sibi ignominiae notam inuississet, ut se libertate indignum ostendisset. Et liberum arbitrium quod per eam habebat vili accepto argento prodidisset. Adum quoque tanta solemnitate

solemnitate rem geri ius civile voluit, ut ex eo facile intelligas quanti libertatem fecerit. Talem enim, maiorem viginti annis esse oportuit: & scisse conditionem suam, & pretij partem accepisse, & venisse ignoranti liberum. Sed quid argumentis opus est: Cum ut maxime calcis coquendæ, & creræ eximendæ seruitus constitui possit, non tamen ultra possit, quam quatenus ad eum ipsum fundum opus est, *l. ergo, de seruit. rust. ff.* Ergo cum seruitutes necessitas innexerit, iuris ratio postulat, ut quod necessitate introductum est, impositionem non nisi necessariam recipiat: & præsentem & perpetuam, & non eam quæ ex euentu conditionis, aut dici pendeat. Obseruatum enim est in iure civili, ea quæ propter necessitatem sunt, & perpetua esse, & pure fieri debere. Quæ d' experimur in adoptione, quæ recepta est in eorum solatium, qui nec liberos habent, nec habere possunt: neque enim diem, aut conditionem recipit, *l. actus legitimi, de reg. iur. ff.* & quod magis mirere, si quis adoptatum emancipauerit, vel in adoptionem dederet, amplius eum adoptare, non potest, *l. adoptare quis nepotis loco, de adop. ff.* ut intelligas eos actus, quos introduxit necessitas in perpetuum fieri debere. Cum debeat qui adoptauit uti beneficio legis, & non eam ludibrio habere crebro usurpato & neglecto eius beneficio. Quod ipsum in causa est, ut cum inter cetera quæ ad ordinanda testamenta necessario desiderantur, principale ius sit de liberis instituendis, vel exheredandis, non possint sub conditione, aut ex die filios exheredare. Quia certo iudicio liberi à parentum successione remouendi sunt, *l. sub conditione, de bonorum poss. cons. tab. ff. l. & si pepererit, §. filius inter medias, de libe. & post-*

hum. ff. in his tamdiu acquieui, quoad longe aliud Iurisconsultus spectasse, posteriores dies qui priorum sunt magistri, docuerunt. Omnium error ortus est ex ignoratione illorum verborum, *Ipso iure.* Nam ut non ipso iure, ita nec ex bono & æquo seruitutes ex tempore, aut ad tempus, vel sub conditione, vel ad certam conditionem constitui possunt, non enim ipso iure, quasi prætorio iure aliud obtineat: sed ipso iure dictum est illis modis seruitutes non constitui, non quia sic constitutæ non debeantur: sed quia ipso iure non debeantur iure seruitutis. Quasi faciat diei, aut conditionis adiectio: ut non prædiis seruitus, sed magis facultas quædam personæ quæ sita videatur. Non valde absimile est quod supra relatum est, ut maxime calcis coquendæ, & creræ eximendæ seruitus constitui possit, tamen non ultra posse, quam quatenus ad eum ipsum fundum opus sit. Id enim absolute si eo pertinere putes, ut nemo ex sua creræ fodina pertinere alteri possit maiorem creræ quantitatem eximere, & sibi tollere, quam quatenus is ad fundum opus habet, *creræ.* Nam ridiculum esset, modum & finem dandi mihi esse ad fundi tui præsentem necessitatem: qui possum non modo eximendi immensam quantitatem, sed & creræ fodinam ipsam tibi dare, quod ergo ait non ultra posse quam quatenus ad eum ipsum fundum opus est, intelligendum est, ut facultas illa iure seruitutis censeatur. Nam amplius eo quod opus est si conceditur, res à præstatione & facultate, & ad vsumfructum, vel ad donationis, aut venditionis, aut huiusmodi contractus causam tranfit.

Illa * autem interpretatio ut seruitute

R R r

uitute

uitute ex tempore, ad tempus, sub conditione, vel ad certam conditionem constituta, non prædiis seruitus, sed personæ facultas quæ sita intelligatur, ipso iure fit: quasi appositæ die, vel conditione, probetur ea constituentium voluntas. Sicut cum nonnullorum fructuum agri pars legatur, qualis qualis fuerit legantis voluntas, eo ipso quod pars legata est, non vsum fructum, sed ex redditu annuo partem legatam statuit Iurisconsultus, *l. de funt. §. fin. de usufruct. Digest.* quanquam non sit facile aliam rationem reddere: quam quod ita posita lex est. Sic dicimus in tutore qui pupillam suam minorem 25. annis necdum redditus rationibus ducit uxorem, vel filio suo iungit, non quæri quæ affectione ductus sit, Senatusconsulto sic accipiente, quasi ea coniunctione fraudem administrationis regere voluerit: sed tutorem quasi confellum de tutela infamari ipso facto, *l. si tutor, de interditt. matr. Codice.* Sic quoque tamen in stipulationibus, in pactis factum versetur, *l. si vnus. §. pactus ne peteret. de pact. D. iniuriarum* tamen actionem dicimus per pactum tolli ipso iure, *l. si tibi decem millia, Paragr. de pact. ff.* quia ipso iure & iuris constitutione speciali, dissimulatione aboletur iniuriarum actio, *Paragrapho fin. de iniuriis Instit.* Quod si dissimulatione, multo magis pacto: plus enim inest pacto. Hinc etiam fortasse illud ad Herennium. Pacta quædam esse quæ legibus obseruanda sunt, quædam quæ sine legibus obseruantur ex conuentu, cuiusmodi erit hæc constitutio seruitutis quæ diem vel conditionem habeat. Nam ipso iure pure constituenda est.

Et quemadmodum * hic, ita sæpe alias, ex constituendi forma intelligi-

mus non prædiis seruitutem, sed facultatem personæ permissam, veluti, si me precario rogaueris, vt per fundum meum ire agere tibi liceat, *l. veluti, de precar. ff.* Aut, si maceriam tibi in meo ducere liceat, etenim ne maceria quidem posita donatio seruitutis perfecta intelligitur, *l. si precario, comm. præd. ff.* Quia qui precario rogatur, possessio- nis, & vsus rogatur: non proprietatis, *l. certe §. fin. de precar. ff.* Similiter quando nullius singularis fundi spectata est utilitas, *l. Lucius Titius, de seruitur. rust.* Aut ex natura seruientis fundi, *l. si quis binas, de usufruct. ff.* aliquando ex genere legati, & regionis more, *l. Mela, §. libertus, de aliment. & cib. legat. ff.* Nonnunquam ex affectione constituentium, *l. pater filia, de seru. legat. ff.* Constituta ergo seruitute ex tempore, ad tempus, sub conditione, vel ad certam conditionem, plenam seruitutem prædij constitutam ipso iure non intelligimus, sed magis personæ facultatem datam: tum quia tempus & conditio obligationis personalis causæ sunt, *l. obligationum fere, de act. & obligat. ff.* tum etiam, quia prædia præsentē & perpetuum seruitutis vsum requirunt, atque ideo talem constitui quæ pura, & perpetua sit: quomodo dicimus sententiam prædio dari, *l. qui alienæ, §. fin. de neg. gest.*

Horum * argumentum magnum est, quod tamen multis iuris civilis locis traditum sit, viam, iter, actum, sub conditione legati, & promitti posse: vel ab eo qui fundum non habeat, *l. existimo, de verb. oblig. ff. l. si fundum, de seru. leg. D. l. hared. §. an ea fam. hercis. ff.* Nusquā tamen legitur seru. sub conditione recte promitti, vel ab eo qui fundum nō habet seru. promitti posse. Sed quia ne hæc quidem omnino mihi satisfaciūt, dicam quod in Timæo plato, qui ad ea quæ

quæ ibi tradit vires nostras non sufficere dicit : sed credi iubet iis qui ante dixerunt, quanquam nulla demonstrationis necessitate loquantur.

S V M M A R I A.

- 1 *Modus hic qualem habeat significationem.*
- 2 *Quid sit non pertinere ad temporis causam, sed ad modum constitui servitutis.*
- 3 *Explicati duo loci, alter Pauli in l. cum de operis, de ope. seru. ff. alter Celsi in l. item si fundi, §. fin de usufr. ff.*
- 4 *Si ex conventionione, alternis annis, vel mensibus aqua ducitur, perinde una servitus est, ac si die tantum, aut nocte tantum ducatur.*

§ *Modum adici servitutibus posse constat, veluti quo genere vehiculi agatur, vel non agatur, vel ut equo dumtaxat, vel ut certum pondus vehatur: vel ut restilla transducantur, aut carboni portetur. Intervalla quoque dierum, & horarum, non ad temporis causam, sed ad modum pertinent iure constituta servitutis.*

1 **M**odus * hoc loco longe aliam habet significationem, quam in titulo de iis quæ sub modo legata, vel fideicommissa relinquuntur, & similibus, quo loco adscriptus modus, cum ad conditionem eius conceptio respiciat ut quid fiat, vel detur, pro conditione observatur, sed modum accipimus pro genere usus, & forma utendi, quo sensu vox illa usurpata est à Iuril-

consultis innumeris locis, si inquit, iter, actusque sine vlla determinatione legatus est: modus determinabitur, l. certo generi, §. si totus ager. de serv. rust. Et in l. etsi forte, §. modus, si serv. vend. Modus, inquit, refectionis in hac actione ad eum modum pertinet, qui in servitute imposita continetur, forte ut reficiat lapide quadrato, vel struclili. Et l. i. §. quod autem, ne quid in flum. publ. ripari eius fiat. ff. quod autem ait, aliter fluat, non ad quantitatem aquæ fluentis, sed ad modum, & ad rigorem cursus referendum est. Et l. i. §. nuntiatio fit, de nou. oper. nuncia. Si quid, inquit, contra leges, edictæque principum, quæ ad modum ædificiorum facta sunt, fiet, multiplicem autem esse huius vocis significationem, ut ex lectione veterum scriptorum intelligere potest quisque: ita hic, inepte docetur, quemadmodum illud quoque, à conditione in cuius eventum dispositio suspenditur, quibus distet. Posteriora verba paulo sunt obscuriora, dum sic ait: Intervalla quoque dierum & horarum, non ad temporis causam, sed ad modum pertinent iure constituta servitutis. Pressum enim & concisum hoc genus dicendi frequens in Papiniani responsis, lectorem sæpe nequaquam proficientem exercet.

Ego * sic interpretor. Intervalla dierum & horarum ad temporis causam non pertinere, hoc est per temporum anfractus varios, & in se cum intermissione recurrentes, & pro successu multiplici diei forte, mensis, vel anni, servitutes varias non nasci: sed earum vnum & perpetuum ius esse, & usum quidem intermissione temporis diuisum esse, ius non esse, sic enim Iurisconsultus comparat ius servitutis, & eius usum, l. i. §. duo autem sunt genera. de aqua quotidian. & astina. ff.

RR 1 2

Cum

Cum ait quotidianam aquam ab aestiua differre usu, non iure, ut sic, intermissione temporis diuisa seruitute magis praescribatur utendi modus, quam definiatur, quando & quoties constitatur seruitus, ut crebra & ludibriosa fingatur seruitutis creatio: quemadmodum ante Iustinianum credebant multi, eis qui principali actione cecidissent, propter exceptionem triginta vel quadraginta annorum, superesse tamen ad usuras actionem: quia viderentur illis singulis annis usurarum actiones nasci. quod figmentum iuris ut ludibriosum iustulit Iustinianus, *l. eos. in princ. de usur. C. Addit: Sed ad modum pertinent iure constituta seruitutis*, hoc est, utendi formam respiciant. Modus non hic, ut dixi, utendi rationem significat. Sed & adeo alia multa, ut eius ignorance, multi iuris ciuili loci adhuc suum desiderant interpretem. Duos explicabo hac oblata occasione.

3 Alter * est Pauli in *l. cum de operis. de op. seru. ff.* Alter Celsi in *l. item si fundi. §. fin. de usufruct. ff.* Sic Paulus. *Cum de operis serui artificis agitur, pro modo restituenda sunt: sed mediaestini, secundum ministerium, & ita Mela scribit.* Verba sunt obscura, sed Accursio, & aliis contra videtur. Nam sine controuerfia si explicant, pro modo, hoc est, arbitrio boni viri. Mihi non videntur assecuti Iurisconsulti mentem. Statuit enim interesse inter legatum operarum serui artificis, & legatum operarum serui mediaestini: quia legatae operae serui artificis pro modo restituendae & praestandae sunt, hoc est, pro communi utendi consuetudine, Exempli gratia, ut quia seruo coquo ad epulas condiendas non ad agriculturam utamur, ne legatarius quoque nisi ad epulas utatur: Id enim efficere artificium,

quo seruus instructus est. Legatae vero operae serui mediaestini, qui vel vilissima quaeque inter seruos officia solent obire: praestentur secundum ministerium, hoc est, in iis tantum, quibus viuo testatore defungebatur. Et in summa, eo pertinent ea Pauli, ut in seruo artifice, spectetur communis omnium hominum usus artificis serui: in mediaestino, qui nullo sit instructus artificio, peculiaris usus testatoris. Celsus autem in hac verba, *Trebatius scribit, syluam cadauam & arundinetum posse fructuarium cadere sicut paterfamilias cadebat, & vendere, licet paterfamilias non solebat vendere, sed ipse uti, ad modum enim referendum est, non ad qualitatem utendi.* Ad modum, inquit Accursius, hoc est, ut vir bonus uti debet. Ego ad modum referendum esse: hoc est, spectandum quomodo arundinetum, vel sylua cadaua omnes utantur, non ad qualitatem utendi, hoc est, non quomodo uti solet testator, sed haec haecenus. Illud quod supra diximus, interualla temporum non pertinere ad temporis causam, ut per interualla & intermissiones multas non sint plures seruitutes diuersarum causarum, an non ex eo falsum est, quod responsum est, si alternis annis, vel mensibus quis aquam habeat, duplicato constituto tempore eam amitti non utendo: si vero alternis diebus aut die tantum, aut nocte tantum, statuto legibus tempore, quia una seruitus est: Quasi superiore casu plures sint seruitutes per interualla temporum?

4 Sed * non est dubitandum, quin et si alternis annis, vel mensibus quis aquam habeat, una tamen sit seruitus, non plures: quemadmodum cum alternis diebus, aut die tantum, aut nocte tantum. Arque eo differt ususfructus à seruitutibus

seruitutibus rerum: nam ille cum alternis annis legatur, legata plura sunt. Legata autem alternis annis prædiali seruitute, vnum est legatum, *leg. cum usufructus de usufructu leg. ff.* Sed constituta aqua ut alternis diebus, vel die tantum, vel nocte tantum duci possit, vnam seruitutem esse responsum est: non quod superio re, ut dixi, casu plures sint seruitutes diuersarum causarum, sed eo posteriore membro vnam seruitutem esse dixit, quoniam cum alternis diebus, aut die tantum, aut nocte tantum vrimur, quasi continenter vrimur cum in illis quæ paruo interstitio fiant. nihil prius, aut posterius dici possit: sed omnia quasi simul & continenter fiant, *l. quidam in testamento de pecul. leg. ff.* Itaque seruitutem vnam esse cum dixit, id non ad ius, sed ad usum retulit: tamen si seruitus ius est prædij, sed & sæpe alias, *catacrisicos* ea voce usus est Iurisconsultus, veluti cum ius in alieno solo superficiem habendi, seruitutem appellat, *l. si tibi homo §. fina. de legat. 1.* & cum seruitutis partem dicit, *l. aquam in final. quemadmodum seruit amitt. ff.* cum seruitutum prædij, indiuiduæ cum sint, nulla sit pars. Cæterum vna an plures seruitutes sint permagni refert. Nam vna si est, aut tota amittitur, aut tota retinetur: si plures, contra, *l. vna est via. de seruit. rust. ff.* Quemadmodum & cum plura legata sunt, per singula legata ius capiendi inspicitur, *l. cum in annor. de annuis legat. ff. l. pater Seuerinam. §. si. de condit. & demonstra. ff.* & cum vnum est legatum, semel tantum cedit, *l. nec semel. quand. dies leg. vel fidei. ced. l. 1. in princ. ff. quan. dies usufruct. leg. ced.*

C A I V S V.

§. Via, iter, actus, huius aqua, iisdem fere modis constituuntur: quibus & usufructum constitui diximus.

Hac non eget interprete.

S V M M A R I A.

1. Longe diuersa esse, seruitutem temporibus secerui, & diuidi,
2. Per singula verba discussa & exposita, *l. arbor. §. aquarum iter. comm. diuid. ff.*

§. Usus seruitutum temporibus secerui potest: forte ut quis post horam tertiam usque in horam decimam eo iure utatur, vel ut alternis diebus utatur.

V Sum * seruitutem temporibus secerui posse, quod hic dicitur, & seruitutem diuidi non posse, quod verum est, *l. via. infra hoc. tit.* longe sunt dissimilia. Ne diuidi possit seruitus ex eo efficitur, tum quia omnes partes fundi eiusdem modi sunt: *l. 1. §. illud Labeo. de aqua quor. & asti. ff.* Tum, quia aduersus constitutam seruitutem non nisi in solidum peccari potest, *l. eadem §. Caro. versic. differentia. de verbor. oblig. ff.* nec ita in eius parte vis fieri, ut non in toto fiat, *l. 1. §. item quarietur. de aqua quor. & asti. ff.* Denique quia tantum qualitate, prædium cui debetur, afficit, nec aliud est quam ipsum prædium qualiter se habens, *l. qui fundum alienum. ff. quemadmodum seruitus amittatur.* ut verum sit eam in iure non in parte consistere.

R R 1 3 Usus

Vfus vero seruitutum temporibus se-
cerni potest: hoc est interpolari, diuidi
autem non potest: nisi aut mensura, aut
temporibus, quod ipsum est tempori-
bus secerni, in difficillima, l. arbor. §.
aquarum iter. ff. commun. diuidund. cu-
ius interpretationem supra in hunc lo-
cum reieci.

2. *Aquarum* * inquit, iter in iudicium
communi diuidundo non venire Labeo
ait: nam aut ipsius fundi est, hoc
est, aut sic constituta est aqua, vt dici
tantum ad certum fundum possit, leg.
1. §. praterea Labeo. de aqua quotid.
& astin. ff. Et ideo in iudicium non ve-
nit, scilicet quia omnes partes fundi,
cui seruitus debetur eiudem modi
sunt l. 1. §. illud Labeo. de aqua quoti-
d. & astin. ff. l. via. §. quacunque. de ser-
uit. rust. D. aut separatam à fundo,
hoc est, aut sic constituta est aqua vt
quocunque duci possit, leg. 1. §. prate-
rea Labeo. de aqua quoti. & astin. ff.
diuisum tamen aut mensura, aut tem-
poribus. Hoc ideo, quia si sic consti-
tuta est aqua vt quocunque duci pos-
sit, nisi ius aquæ diuisum sit mensura,
aut temporibus: cui constituta est, is
omnibus suis prædiis etiam in nume-
ris ius aquæ ducendæ simul acquirit:
quod non potest, seruitutem enim cer-
tam esse oportet, & certi fundi, l. in
tradendis in princ. commun. præd. ff.
Cæterum nec hoc casu cum aquarum
iter separatam est à fundo, & mensu-
ra, aut temporibus diuisum, existima-
bat Labeo in iudicium communi di-
uidundo venire: quasi iam diuisum. Id
autem Paulus sic reprehendit. Sed pos-
sunt iura interdum separata à fundo es-
se, nec mensura, nec temporibus diuisa,
veluti cum is cuius fuerunt plures hæ-
redes reliquit, quod cum accidit, consen-
taneum est ea in arbitrium familia her-
ciscunda venire, nec videtur (inquit

Pomponius) quare minus in communi di-
uidundo, quam in familia herciscunda
iudicium veniant. Prosequitur illud
membrum quo dixit separatam ius
aquæ à fundo oportere diuisum esse aut
mensura, aut temporibus. Et id ipsum
ius aquæ mortuo eo, cuius fuit plurib.
hæredibus relictis, appellat non diui-
sum aut mensura, aut temporibus, cum
sit separatam à fundo, & quocunque
duci possit, quia nunc quoque alia di-
uisione opus sit inter plures hæredes,
nam fundi si est ius aquæ, nulla inter
hæredes diuisione opus est, cum quam-
libet fundi partem sequatur & cum vt
dixi, partes fundi, cui seru. debetur, om-
nes eiusdem modi sint: atque ideo fun-
dum diuidere sufficiat. Fundi autem cū
non est, sed separatam à fundo, tamen si
diuisum mensura, aut temporibus cum
constitueretur, rursū tamen inter plures
hæredes particularis facienda est aquæ
diuisio per mensuras, aut tempora.

S V M M A R I A.

1. Partem hic appellari qua nulla diui-
sione prædij facta pro indiuiso
possideatur, demonstrata tantum
& determinata.
2. Et quod vulgo traditur, eam intelligi
qua pro diuiso possideatur, ineptum
esse.

P A V L V S V I.

*Ad certam partem fundi seru. tam
remitti, quam constitui potest.*

Diuiso fundo regionibus, vt de-
monstrari possit quid cuiusque
sociorum sit, id quantumcunque est,
fundi partem non esse, sed fundum. Ex
eo fieri, vt parti pro diuiso quæ hic
certa appellati nonnullis videtur, im-
poni

poni feruit. poffit, idque accidere, cum vel plures à focietate priuata conuentione abeunt, l. si quis duas. §. si quis partem. commu. prad. ff. vel ab arbitro ad iudicationibus factis, l. commu. diuid. §. r. commu. diuid. ff. atque hunc effe legis huius fenfum exiftimant omnes interpretes: quibus ego non admodum repugno.

I Sequor * tamen libentius opinionem exiftimantium certam hic fundi partem appellari, fundi partem diftinctam modo & regionibus, vel certis aliis fignis determinatam, nulla fundi diuifione facta, vt fit fenfus, ad certam partem etiam pro indiuifo, feruitutem conftitui, aut remitti poffe: vt non per totum fundum feruitus diffufa fit: fed ad feruitutis vfum electa pars fundi, l. certo generi. §. si totus de feruit. rufic. ff. quod accidit vbi certus, ac finitus viæ locus eft, l. nam fatis. §. fed si is fundus. quemadmodum feru. amitt. ff. Id vel ex eo apparet, quia certam hominis partem recte dicimus: certum enim eft, quicquid oftenditur vel nomine, vel ea demonstratione, quæ nominis vice fungitur, l. certum de reb. cred. ff. De homine tamen, aut mobilibus aliis cuiuscunque generis fint, abfurde diceretur, ea certis finibus aut modis à pluribus fociis poffideri pro diuifo, mobilia enim pro diuifo, poffideri non poffunt, l. Pomponius. de rei vend. Ex quo fit, vt certam partem eam quoque recte appellemus, quæ pro indiuifo poffidetur, poffideri autem pro diuifo non poffit. Accedit, quod fundo regionibus diuiforidiculum effer dubitari, an parti quæ pro diuifo poffideatur, feruitus imponi poffit: cum iam non fit pars fundi, fed fundus, & diuifione regionibus facta, earum partium cauſæ amplius non mifceantur, l. nam fatis. §. si diuerfis. quemadmodum feru. amitt. ff. Ergo

certam partem hic appellat, quod locum in fundo, in l. certo generi. §. si locus. de feru. rufic. ff.

S V M M A R I A.

- 1 *Vt pomum decerpere liceat, vt ſpaciari, vt cænare in alieno poſſimus, neque rerum, neque perſonarum ſeruitutes eſſe.*
- 2 *In ſeruitute conſtituenda, aut prædiorum, aut hominum intereſſe oportet, non quomodo modo, ſed principaliter.*
- 3 *Cuiusque rei facultatem iure ſeruit. deberi non poſſe.*
- 4 *In interdictis vero, de ſatto tantum queritur videntis, non de iure ſeruitutis.*

P A V L V S V I I.

Vt pomum decerpere liceat, vt ſpaciari, vt cænare in alieno poſſimus, ſeruitus imponi non poteſt.

NVllus credo eorum eſt, quorum in hanc legem commentarios habemus, qui opera ſua non ſe rudibus proſpicere cogitet. Sed ea ad eum modum abutuntur, & tam inſœliciter conſulunt, vt lectorem magis varietate rerum non neceſſarium, & ab illis excogitarum obruant: & magis onerent, quam iuuent, diſcentemque incertiotem, quam ante fuerit, dimittant. Dum ille ſtatuit, vt pomum decerpere liceat, vt ſpaciari, vt cænare in alieno poſſimus, ſeruitutes prædij non eſſe: quia nullus demonſtretur fundus cui debeat, ſed perſonales ſeruitutes eſſe, ad quas perſequendas in rem actiones conſeſſoria, & negatoria competât, hic vero contra, vt nec prædiorum ſeruitutes eſſe, ita nec perſonalem,

sonatum, de quibus quia diiudicauimus satis libere in præfationibus, nunc nihil necesse est dicere.

x Sed * tamen cum constitatis illis, ut pomum decerpere, ut spaciari, ut cœnare in alieno possimus, seruitutes personales constitutas dicunt, quas tueamur confessoria, & negatoria: valde mihi videntur immemores eorum, quæ multis locis inepte, sed tamen constanter prodiderant, de negatiua dictione proposita verbo potest, illam scilicet, omnem negare potentiam: secuti auctoritatem gloss. in cap. i. de regul. iur. in 6. Nam si negatiua dictio præposita dictioni potest, omnem negat potentiam, illis verbis: *Seruitus imponi non potest*, satis monentur, talem seruitutem, ut vel prædij, vel personæ sit, imponi non posse. Sic enim ait: *Ut pomum decerpere liceat, ut spaciari, ut cœnare in alieno possimus, seruitus imponi non potest.*

2 Sed missos faciamus * ariolos illos, vnum est de quo dubitari adeo possit, ut neotericis quibusdā imposuerit, & in errorem eos impulerit, si quoties vicinorum interest seruitutes valent, *l. quoties, hoc titul.* & illa, ut pomum decerpere liceat, aut spaciari, aut cœnare in alieno, vtilitatem fundi augere possint, qui plurimi sit futurus hoc ei iure debito, cur non est recepta huiusmodi seruitutum constitutio? hanc dubitationem sustulit Iuriconsultus, in *l. fideiussores, ff. de pact.* fideiussores, inquit, conuentio non proderit reo, quia nihil eius interest à debitore pecuniam non peti. Imo nec confideiussores proderit, neque enim quoquomodo cuiusque interest cum alio conuentio facta, alij prodest: sed tum demum, cum per eum cui exceptio datur, principaliter ei qui pactus est proficiat. Eadem quoque ratione, si cui res ex stipulatu de-

beat, eique à debitore legata sit, licet ex legato commodum sentire videatur quod dominium nanciscatur statim, nec expectet ex stipulatu dictionem, quodque sumptum litis quem sustineret si ex stipulatu agens litigaret, lucretur: nihilo magis fidei committi eius potest, *l. si mulier, §. si rem, de leg. 3.* quoniam satis sit quoquo modo legatum vtile esse, ut fidei committi legatarij possit, sed præcipue in seruitute constituenda, aut prædiorum aut hominum interesse oportet, non *πρόστι*, sed principaliter. Eius enim non habetur ratio, quod fundus vna harum seruitutum acquisita, pluris vtendi potest: id enim extra fundum est, atque remotius: Et quæ sunt remotiora, non spectamus, Proinde, si ad habitationem certa sit quantitas annua relicta, & ita transactum sit sine prætore, ut habitatio præstatur, valet transactio: quia fructus habitationis præstatur, licet ruinæ vel incendio subiecta est. Quod enim vitium facere ædes possint, vel forte exuri, id quia ex futuro pendet euentu, & remotius est, non spectatur. Et in summa, facultas decerpendi pomum, aut deambulandi in alieno, iure seruitutis censeferi non potest: non prædialis, quia ad prædij vtilitatem non pertinet, non personalis, quia tametsi nonnullam personæ domini commoditatem affert, non sit omnis agri fructus legatus: quinimo nec omne pomum, sed ex iis quæ prouenissent, certus numerus, quanquam ne illud quoque satis sit ad vsum fructum, si non omnis prædij fructus in pomis consistit, *l. defuncta §. fin. l. si quis binas, ff. de usufruct.* Denique, quia non est facultas facta sumendi ex iis quæ in prædio nascuntur, quod ad victum domini, familiæque suæ sufficiat: ut constitutus usus intelligi possit, *l. plenum, vers.*

Labeo

Labeo & Proculus de usu & habi.

S V M M A R I A.

3 Nec debet mirum videri, si ut possum decerpere liceat, * ut spaciari, ut cenare in alieno possimus, servitus imponi non possit. Nam, nec super alienum ædificiū superius habere iure servitutis quisquam potest, quanquam utilitatem presentem habeat. Sic enim ait Iurisconsultus, hoc quod dictum est de immis, locum habet ex ædificio alio in aliud, aliter enim supra alienum ædificiū superius habere nemo potest, l. hoc quod dictum, ff. de servit. urb. Quæmadmodum etiam non potest ita servitus imponi, ut quis facere aliquid cogatur: tamen si stipulatori utile sit, l. et si forte, §. etiam, §. si seru. vend. ut intelligas, cuiusque rei facultatem iure servitutis deberi non posse. Hoc autem iure utimur, ut non solum ad irrigandum, sed etiam pecoris causa, vel amœnitatis aqua duci possit, l. hoc iure, ff. de aqua quot. & astin. quod non est superioribus contrarium, quia eo loco de momentanea possessione agitur, quam tuemur interdicto. Interdicto autem cum agimus, non quærimus sitne utilis aqua, an ad voluptatem tantum comparata?

4 Quæmadmodum * nec illud, iurene aqua debeatur, an non. Nam & is cui aqua iure non debetur, si modo iure se ducere putat, interdicto recte utitur, l. prima, §. sed si iure, ff. de aqua quotid. & astin. cuius rei illa est ratio, quia in interdictis factum versatur, in actionibus quæ de servitutibus competunt, ius l. 2. §. fin. ff. si servit. vend. si cui hæc non sufficiunt, videat quæ scripsi, in l. quoties, infra hoc titulo, & se explicat.

- 1 *Acquisitam servitutem confirmari, & servitutem per partes retineri, diversam habere significationem.*
- 2 *Partem hoc loco, dominij partem intelligi, tamen si possit & servitutis.*

§. Si prædium tuum mihi serviat, siue ego partis prædij dominus esse capero, siue tu mei, per partes quidem servitus retinetur, licet ab initio per partes acquiri non poterat.

P Et partes retineri servitutem faris superque dixi, cum legem huius tituli secundam sum interpretatus: & inter cætera illud quod erat in eo difficilimum, docui: fundis duobus qui inuicem serviunt communicatis, cur servitutes per partes retineantur: cum redempto in commune fundo qui communi servit, extinguatur servitus. Quo loco conciliaui difficillima illa capita, l. ex sociis, & l. si communi. de serv. rustic. Explicandum tamen tum quoque fuit responsum Pauli obscurum, l. pluribus, §. & si placeat, de verbor. oblig. quod quia ad hanc rem pertinet, fiet quoque hic satis commode. Sic Paulus: Et si placeat extinguere obligationem, si in eum casum incideris, a quo incipere non potest, non tamen in omnibus verum est, ecce, stipulari viam, iter actum, ad fundum communem sociis non potest, & tamen si is qui stipulatus fuerit, duos hæredes reliquerit, non extinguatur stipulatio.

Hucusque plana sunt omnia, & ab omnibus rectè excepta, quæ sequuntur non perinde. * Et pro parte dominorum servitus acquiri non potest, acquisita

SS l. tamen

tamen confirmatur. Hoc est, inquit Accursius, firma remanet, quasi Iuriconsultus illis verbis dicat, seruitutem per partes retineri, cum non illis, sed posterioribus id dicat. Respexit autem Iuriconsultus in illis prioribus verbis ad strictum ius civile: quo plures domini non pariter cedentes seruitutes nec imponere, nec acquirere poterant, *leg. receptum. ff. commun. prædi.* nisi enim vno & eodem tempore omnes cedebant, nihil agebant. quod, cum ex tota ea lege, tum ex verbo *receptum* satis intelligimus. Ne autem diuersis temporibus cedere possem summo iure, in causa erat meo iudicio, regula iuris civilis, qua dicitur extingui obligationem, si in eum casum venerit, à quo incipere non possit. A qua regula Iuriconsultus excipit cessionem seruitutis à pluribus, vel pluribus sociis, non pariter, sed diuersis temporibus factam, cum sic ait: *Et pro parte dominorum seruitus acquiri non potest, acquisita tamen confirmatur.* Cum enim ex duobus dominis alter ius eundi agendi per fundum communem vicino cessit, nihil egit, nam vnus ex sociis fundi communis, permittendo ius esse ire, agere, nihil agit. *leg. vnus ex sociis. ff. de seruit. rustic.* Nihil egisse autem, ad ius seruitutis referre debemus. Nam extra causam seruitutis aliquid egit cedendo: qui, etiam antequam alter socius cedat, prohibere vicinum non possit quominus iure cello utatur, *l. per fundum. ff. de seruit. rustic.* Igitur si alter quoque cedat obligatio primi quæ personalis erat, neque constitit iure seruitutis, post nouissimam cessionem in seruitutis causam transit: ut subtili ratione videri possit is qui postremus cessit, solus seruitutem constituit, & ideo res peruenisse in eum

casum, à quo incipere non possit: quia vnus ex dominis fundo communi neque imponit, neque acquirit seruitutem, tamen placuit acquisitam, tamen si ita, ut à persona tantum deberetur confirmari: ut post nouissimam cessionem, plena seruitus & à prædio debeat. Addit. *Et propter partem dominij hoc euenit, si pars prædij seruientis, vel cui seruitus debetur, alterius domini esse coeperit.* Quod inquit Iuriconsultus, in acquitenda seruitute diximus: ut seruitus per partes acquisita confirmetur: idem quoque in retinenda obtinet, ut scilicet per partes retineatur, & hoc est quod ait, *propter partem dominij hoc euenit.* Quod tum est, cum pars prædij seruientis, vel cui seruitus debetur, alterius domini esse coeperit. Illud quoque animaduersione dignum est, quod totus hic locus rectè legitur in vulgatis codicibus, sed corruptissime in recentioribus, veteribus codicibus, à literatore sciolo nescio quo deprauatus, dum loco *propter partem*, per partem, loco *dominij*, maualt domini. Ergo seruitus per partes retinetur, licet ab initio per partes acquiri non possit: quia quæcunque seruitus fundo debetur, & eius omnibus partibus debetur, *l. via. §. quæcunque. ff. de seru. rustic.* Per partes cum dico, partes dominij dico, quid si & per partes seruitutis dixerò, cum is qui iter & actum habet si statuto tempore tantum ierit, actum non amittat, quia ire quoque per se is potest, qui actum habet, *l. qui iter. ff. quemad. seru. amit.* Et cum, si in partem agri aqua influxit, etiam si non ad vltima loca peruenit, omnibus tamen partibus vsurperetur, *l. si in partem. ff. quemad. seru. amit.* Sed quanquam hoc non admodum ineptè dici possit, tamen illud malo, ut quæ retinetur seruitus per partes, ea singulis, tota, & integra debeat,

beat, non quidem in toto fundo, sed in ea parte quam non habent, in sua enim parte, nemo iure seruitutis quicquam facere potest.

libet ducere licuisset: postea quam ductus esset transferre non liceret: quod & in via seruandum esse, verum est.

S V M M A R I A.

- 1 In omnibus obligationibus quales quales sint, semper illa insunt sine quibus nihil cautum est.
- 2 Exposita, praeses, C. de seru. & ag.
- 3 Constituta simpliciter seruit. vtendi modus arbitrarius est, quoad domino seruientis fundi non obis.
- 4 Legata seruit, neque heredis, neque legatarij absolute facultas est, per quam velit fundi partem constituendi.
- 5 In seruitutibus, vilitatem eius cui debetur sine incommoitate eius qui eam debet, spectandam esse.

C E L S V S V I I I.

Si cui simplici usu via per fundum cuiuspiam concedatur, vel relinquatur in infinito, videlicet per quamlibet eius partem, ire, agere licebit: ciuili tamen modo nam quaedam in sermone tacite excipiuntur: non enim per viliam ipsam, nec per medias vineas ire agere sinendus est: cum id aque commodum per alteram partem facere possit: & minore fundi seruientis detrimento: verum constitit, vt qua primum viam direxisset, ea demum ire agere deberet, sic & Sabino quoque videbatur, qui argumento riuus utebatur, quem primo qua-

SI stipulatus fuero, inquit Iurisconsultus, per te non fieri, quominus via, itinere, actuque vti liceat: tamen si non me, sed alium nomine meo ingredienti prohibeas committitur stipulatio, si stipulatus fuero per te non fieri. ff. de verb. oblig.

Hoc * ideo, quia etiam in obligationibus in quibus alter alteri non obligatur, de eo quod alterum alteri ex bono & aequo praestare oportet: sed de eo tantum, quod palam verbis expressum est, quales sunt illae quae stricti iuris appellantur, l. quicquid adstringenda, ff. de verb. oblig. nihilominus insunt illa, sine quibus nihil est nobis cautum, tamen si palam verbis expressa non sint, vnde si cui simplici usu via per fundum cuiuspiam concedatur, vel relinquatur, tacite actum videtur, vt qua minore fundi seruientis detrimento possit, per eam partem eatur. Ex quo illud quoque est, quod qui potest compendiatim apportare quae refectioni necessaria sunt, si longiori itinere velit apportare vt magis onerosam causam eundi faciat, impune prohibetur, l. veteres, ff. de itin. actus. priu. tamen si qui iter per fundum stipulatus est, per quamlibet eius partem ire possit: quia semper quaedam in sermone tacite excipiuntur.

Quod * in causa est, vt ex suo aquam ducere permittit, eiusdem aquae usum semper sibi tacite videatur exceptisse: cum sit durum, & crudelitari proximum ex suis praediis aquae agmen ortum sitientibus agris suis, ad aliorum usum vicinorum, iniuria propagari, S S s 2 qui

qui verus est sensus, *l. praes, C. de seru. & aqu.* Quemadmodum & si cui lapides in tuo cadere permisisi, tacite videris excepisse, ne tibi necessarij lapidis vsus intercludatur, *l. venditor, §. constat, ff. com. pred.*

3 Et in summa,* constituta seruitute, vtendi modus arbitrarius est, quoad domino seruientis fundi non obis: adeo, vt etiam nulla constituta seruitute, tamen aquam superfluentem ex vicini fundo in suum deriuare, dum opus in alieno non fiat, omnibus ius sit, *l. 1. §. iidem aiunt aquam, ff. de aqua pluui. arcend.* Vtque qui ius aquae ducendae habet, nouum canale, vel fistulam in riuo ponere possit, vel quidlibet aliud facere, nulla tali lege dicta, & omnino citra conventionem, quoad fundum domino deteriorem non faciat. Quia vt eleganter Vlpia. ex sententia Labeonis ait, utilitas eius qui ducit, sine incommoditate eius cuius ager est, spectanda semper est, *l. Seruius §. si quis nouum, ff. de riuis.* Igitur constituta seruitute, vtendi modus ex eo spectabitur, vt prodesse tibi eatenus, dum alijs non noceas, possis. Ex superioribus, de reliquis quae hac lege dicuntur, iudicium faciemus, atque in primis de eo, quod placuit licere ei cui simplici vsu per fundum via concessa est, vel relicta, per quamlibet eius partem ire, quod considerandum paulo accuratius. Nam ei contrarium est, quod responsum est, si via, iter, actus, aqueductus, legeretur simpliciter per fundum, facultatem heredi esse, per quam partem fundi velit constituere seruitutem, *l. 2. §. ff. de seruitut. rusticor.* Quorum locorum inuicem inter se collatorum Andreas Alciat. exploratam habuit repugnantiam: sed eam, vt alij multi, ita composuit, vt eum plane non intelligas, locos autem illos,

nihilo magis. Existimat enim interesse, simplex facultas, vt in *l. via, ff. de seruit. rusticor.* an infinito fundo relicta sit: quod in hac lege factum existimat, vt priore casu heredis sit electio, posteriore legatarij. Et quo sibi fidem faciat, nihil affert. Cum verba illa, *si cui simplici vsu*, omnem ei abrogent fidem: non enim possumus simul, & simplici vsu, & hac conceptione verborum, in infinito fundo, seruitutem constituere, sunt enim pene contrarij constituendae seruitutis modi. Nam cum simplici vsu constituo, hoc est, sine vlla determinatione, cum primum determinatus est locus, ea seruitus consistit: Ceterae partes agri liberae sunt, *l. certo generis, §. si totus, ff. de seru. rusticor.* Et vero cui nominatim in infinito fundo seruitus constituta est, per quamlibet fundi partem ire licet, iterque si velit, subinde mutare, *l. nam satis, ver. ceterum, ff. quemadmodum seru. amitt.* Quo fit vt existimem Andr. Alciat. virum alioqui omni laude dignum, non tam iudicio, quam necessitate, in eam descendisse sententiam: Ego quoque nihilo certior, & quasi repens humi post tam insignem virum, eiusque & maiores, & posteros, de his diiudicabo non libere, & fidenter, sed quasi fluctuans, vt in re parum comperta: Sic igitur statuo.

4 In ea* quaestione, seruitute simpliciter legata, vtrius facultas sit per quam partem constituatur, heredisne, an legatarij? Illud de duobus quaeri; quod de neutro eorum vere dici possit. Quia facultas ea, neque heredis est, neque legatarij: quod si verum est, non minus est ridicula illa quaestio, quam si quaeras de duobus piscibus diuersi generis, vter eorum canat dulcius, cum omnes mutos esse constet. Non est ergo
aut

aut hæredis aut legatarij facultas, seruitutem per quam velit fundi partem constituendi. Nam in concedenda seruitute, vel id actum est, vt totus fundus seruiat, veluti vt per quamlibet fundi partem ire, agere liceat: vel, nulla partis destinatione facta modus determinatus non est, vel locus in fundo nominatus est: quantum enim nihil est. Tamen iis omnibus casibus, arbitri officium inuocandum est, qui & locū, & modum determinare debet. Quibus non aduersatur, quod de loco ei sæpe permittitur statuere, cui seruitus vel concessa, vel legata est, vt hac l. *Modo hæredi, vt in l. si via ff. de seru. rust.* non enim absolute id alterutri eorum permittitur, alioqui nunquam esset necesse ad arbitrium recurrere, quod tamen quoquomodo generaliter constituta seruitute necesse est: sed ei quidem cui constituta est, vt eam eligat partē, quia commodè & minore fundi seruientis detrimento, ire, agere, vel aquæ riuum facere possit: quod hac lege iubetur, hæredi vero, si nulla captio legatario in eo sit, l. si via, ff. de seru. rust. In summa, eligendo, vt hæres legatarij, & legatarij hæredis ita rem agant, vt suam agerent, arg. l. i. ff. de seru. quod si constare inter eos non potest, qua commode, & minore fundi seruientis detrimento designari locus debeat: tum arbitri dandus est, qui interdum hæredem volentem de loco statuere, interdum vero legatarium audiet.

Et hoc est * quod supra diximus, in seruitutibus utilitatem eius cui debentur, sine incommoditate eius qui eas debet, spectandam esse, l. seruitus, *Paragraphe si quis nouum, Digestis de riuis.*

S V M M A R I A.

- 1 *Seruitute constituta, tacite illa iura sequuntur, quæ ad conseruandam pertinent.*
- 2 *Vt interdum ex ea causa, vtendi modus immutari, & grauior seruitutis causa fieri possit.*
- 3 *Qualem recipiat interpretationem l. usufructuar. nouum riuum, §. adificium, ff. de usufr.*

C E L S V S I X.

Si iter legatum sit, quo nisi opere facto, iri non possit: licere si diendo, substruendo, iter facere Proculus ait.

Locus hic facilis est, neque enim laus verba, aut res obscuritate laborant, vt offendere ad aliquid lector possit, nisi quid eadem asciscat, vt vndeis multi sine delectu faciunt, quibus satis est, si modo videantur noua finire.

Ergo * cum iter legatum est, vt & omni alia constituta seruitute, tacite illa iura sequuntur: vt reficere liceat, vt spatium relinquatur quo dextra & sinistra ad locum seruientem is cui legata est, & fabri ad reficiendum eant, & si quæ alia sunt perinde necessaria, l. refectionis, §. fin. D. comm. præd. adeo, vt qui reficere non patitur, perinde conueniatur confessoria, ac si seruitutis controuersiam facit, l. loci corpus, §. si quis mihi, D. si seru. vend. hoc ideo, quia seruitutum usus, non nisi per refectionem, diuturnus esse potest, l. eum debere, ff. de seru. urb.

Cuius rei tantam habuit rationem Iurisconsultus, vt & vtendi modum

§ § 3 immutare

immutare permittat, & grauiorem effi-
cere seruitutis causam, conseruanda
seruitutis causa vt possit qui aquædu-
cendæ ius habet, riuum qui ab initio
terrenus fuit, si aquam non potest cõ-
tinere, cõmentitium facere, aut structi-
lem terrenum, *l. Seruius, §. Seruius, ff. de
riuis*. Atqui dices, ædificium inchoa-
rum, fructuarius consummare non po-
test, etiam si eo loco aliter vti non
possit, *l. usufructuar. nouum riuum, §.
ædificium, de usufruct.*

3 Sed * hoc plus est in ea specie quia
eius ædificij inchoati, ne usufructus
quidem relictus videtur: quæ postero-
ra verba efficiunt, vt intelligamus, aut
omnium bonorum, aut quotæ partis
eorum vsum fructum relictum in ea
specie: Responsumque esse, eo legato
eas res non contineri, quarum nullus
fructus sit, vt ex generali definitione,
quod fructuario acquiriti non potest,
proprietary quærat, *l. adhuc interesse
§. quæst. est ff. de usufr.* alioqui, si intel-
ligamus tantummodo vnus illius æ-
dificij inchoati vsum fructum reli-
ctum, non facile est dicere, cur con-
summari fructuario non possit.

S V M M A R I A.

- 1 Multum interesse constituta sit seru.
an promissa tantum.
- 2 In eo constituitur huius responsi ra-
tio: per singula fere verba hypo-
thesi explicata.
- 3 Stipulationem semel cuique acqui-
sitam, non solere ad alium transire,
quam ad heredem, vel alium iuris
successorem.
- 4 Et quacunque gerimus, ex nostra
persona debere initium sumere.
- 5 Vt vendicationem ex præsentis pos-
sessione dicimus, ita omnes quæ ex
maleficiis sunt actiones, quasi ex

præsentis damno nasci, idque quam
habeat vim.

6 Vt stipulatio serui fructuarij acqui-
sitæ semel fructuario, ad proprietaria
transcat: id magis ex occasi-
one, quam ex iure contingere.

7 Per magni interesse, legata ha-
beant commodum pecuniarium, an
aliud.

MODESTINVS X.

*Pro parte dominij seruitutem ac-
quiri non posse, vulgo traditur:
& ideo si quis fundum habens
viam stipuletur, & partem fun-
di sui postea alienet, corrumpit
stipulationem, in eum casum de-
ducendo, à quo stipulatio incipere
non possit: pro parte quoque, ne-
que legari, neque adimi via po-
test: & si id factum sit, neque le-
gatum, neque ademptio valet.*

Eius quod vulgo traditur, pro par-
te dominij seruitutem acquiri non
posse, & causas abunde satis, & ef-
fectus, supra non vno loco expo-
suimus: hic, vel præcipuus sese of-
fert. Est, inquit, Iurisconsultus ex eo
consequens, vt si quis fundum ha-
bens, viam stipuletur, & partem
fundi sui postea alienet, corrumpat
stipulationem, in eum casum ducen-
do, à quo stipulatio incipere non
possit. Scimus in hoc tractatu vulga-
tissimum esse, neminem seruitutem
acquirere vel urbani, vel rustici præ-
dij posse, aut eam debere, nisi qui
prædium habet, *l. 1. 4. commun. præd.*
illud quoque, longe lateque in-
teresse inter seruitutes constitutas &
debitas.

Nam

Nam* meum debitorem usufructus nondum constituti si tibi delegaui, tamen non nouatur obligatio mea, tamen debito tantum, ac nondum constituto usufructu id fecero, etiam me mortuo, usufructus tuus manet, *l. si usufructus, ff. de nouat.* qui ubi semel in persona mea constitit, ex persona mea extinguitur, *l. si usufructus, ff. de iur. dot. l. necessario, §. fin. C. de peri. & commun. rei vend.* Quemadmodum & in ea specie, si à te emero, vel stipulatus sim, ut mihi liceat ex adibus meis in tuas stillitidum immittere, non continuo mihi post conventionem, sed tum demum, cum te sciens, ex causa emptionis, stipulationis, vel huiusmodi conventionis immissum habere cœpero, & ad vendicandam & ad retinendam seruitutem actio nascitur, *l. si à te emero, ff. si seru. vend.* Nam antequam in tuum immitto, nullum ius habeo. Et ideo si statutum tempus intercesserit antequam immitterem, quo seruitutes deperdi solent, nihil tamen iuris amitto, *l. si partem, ff. quemadmod. seruit. amitt.* quia nihil tum immissum habui. Cuius illa est ratio, quia ut qui prædium emit, vel aliud quid corporale, si non in vacuam quoque possessionem inductus est, nullam in rem actionem habet, *l. qui prædium, Codice de distract. pign.* Ita multo minus, qui seruitutem vel emit, vel stipulatus est, cuius nulla est vacuæ possessionis traditio, sed habetur pro traditione usus: nisi uti cœperit, merito non habet confessoriam, quæ in rem est actio hæc cum ita sint, si quis fundum habens viam stipuletur, & partem fundi postea alienet, corrumpit stipulationem: quia ante constitutam seruitutem fundum alienauit, *l. si sub una Paragrapho si quis viam, D. de verb. oblig.*

Alienata * autem parte fundi, amplius ei constitui non potest: quia pro parte dominij nemo seruitutem acquiri possit. Ergo in eum casum deducta est stipulatio, à quo incipere non potest: quod ipsum hac lege sic colligitur.

Sed* & illud aliam rationem habet: qui enim viam ad fundum suum stipulatus ante constitutam eam, partem fundi alienat, corrumpit stipulationem; quia stipulatio semel cuiquam acquisita, non solet ad alium transire, quam heredem vel alium iuris successorem, *l. omnes, §. si hæres alienauerit, ff. usufr. quemad. caue.* cum vero iure nemo, ex eo quod alius contraxit cum alio obligetur, *§. si. Instit. de acq. per arrogat.*

Sed * & quæcunque gerimus, cum ex nostro contractu originem trahant, nisi ex nostra persona initium sumant, inanem nostrum actum efficiunt, *l. quæcunque, ff. de act. & obliga.* Quod si non transit seruitutis stipulatio in rei pro parte successorem fundo alienato, quemadmodum non transit: certe nec illi qui seruitutem stipulatus est acquireretur seruitus, quia iam non sit nisi partis pro indiuiso dominus: pro parte autem dominij seruitus acquiri non potest. Dicit quis, an non quæcunque actiones serui mei nomine mihi cœperunt competere, vel ex lege 12. tabul. vel ex lege Aquila, vel iniuriarum, vel furti, eæ durant, etiam si seruus postea manumissus, vel alienatus, vel mortuus fuerit? *l. quæcunque actiones, ff. de act. & oblig.* An non etiam si quis prius, quam aquæ pluuiæ arcedæ agat, dominium ad aliquem transferat fundi, ea actio ad eum transsit, cuius ager esse cœperit, *l. si rerius, §. si quis priusquam, ff. de aqua pluui. arced.* Cur igitur aut non ei qui fundum habens viam stipulatus est, etiā alienata fundi

fundi parte, via nihilominus debetur: aut non ad eum transit, cuius pars fundi esse coepit? Sed illius ea est ratio, quia nec stipulatori praestari pro parte potest: nec alienata parte, stipulatio viæ ex sua persona initium obligationis sumere potest. Cum & Aquilia, & iniuriarum, & furti actio, & huiusmodi infinitæ quæ vnus generis sunt, cum ex re nascantur, *l. ex maleficiis, ff. de act. & oblig.* etiam prædiorum, vel seruo alienato durent: quia semel coeperint, & constiterint. Sed neque ad eum transit stipulatio viæ, in quem partis alienatio facta est, ut aquæ pluviæ arcendæ, ut damni infecti actio, ut noni operis nunciatio, & innumeræ eiusdem generis. quia illæ quoque actiones, cum ex re non ex præcedenti actione nascantur, transeunt videlicet in successorem in rem; sed ita, ut ex præsentis facto, vel damno nascantur, transeunt videlicet in successorem in rem: sed ita, ut ex præsentis facto, vel damno nascantur: sicut rei quoque vendicationem ex præsentis possessione esse dicimus, *l. non alias, §. sed si postuletur, ff. de iud.*

Porro stipulatio * semel acquisita fructuario ad proprietatem transit. Quoniam licet stipulatio in annos singulos facta, vna sit & perpetua, *l. senatus §. fin. de mort. causa. don.* Tamen in ea specie, quod ad hanc rem pertinet, cum seruus fructuarius in annos singulos operas suas locauit, plures erunt stipulationes plurium annorum, & per singulas stipulationes ius capiendi spectetur, ut singulorum annorum in initio cuiusque anni pecunia fructuario quæretur, secundum quæ, non tam ad proprietarium stipulatio transit, quam utrique tantum acquiritur, quantum iuris ratio permittit: quod contra strictam rationem iuris beni-

gne receptum est, *l. si quis domum, §. hic subiungi potest. versi. & magis admittit. ff. loc. & conduct.* scilicet, quoniam semper incertum sit, in quem diem duraturus est ususfructus. *l. si seruus communis Manij, §. cum seruus. ff. de stip. seruit.*

Et in summa, * ut stipulatio serui ususfructuarij acquisita semel fructuario ad proprietarium transeat, magis ex occasione, quam ex iure contingit: ut responsum est, tamen in dissimili causa, in *l. Labeo, ff. de iuris.* sed ve reor ne excurram longius. Illud an perpetuum sit, stipulationem in eum casum deductam, à quo incipere non possit, vitiari & corrumpi, quod ex aliorum opinione ita Marcellus refert, ut facile intelligas eam non sequi, *l. existimo, ff. de verb. oblig.* & in quibus obtineat, hic ab interpretibus per multos diuisionum sinus disputatur. Inter cætera, in eo præcipue mihi non satisfaciunt, ut nec plane ego met mihi: dum rationem inquirunt, propter quam & Papinianus, in *l. verbis legari, ff. ad leg. Falc.* & eum sequutus Iustinianus, in *§. ex contrario. Inst. de legat.* eo quod in diem, vel sub conditione debetur, pure creditori legato, si viuo testatore dies venerit, vel conditio extiterit, vtile esse nihilominus legatum statuunt: cum Paulo, inutile fieri visum sit, statim atque viuo testatore dies venit, quanquam ab initio constit. *l. debitor, de leg. 2.* Eorum quæ illi scripserunt nihil in hunc locum transferam: tantum inter locos diiudicabo, quam potero breuissime. Illi enim in primis mihi videntur valde securo errore decepti, quibus Iustinianus videtur pro comperto & explorato habuisse, cum quis creditori suo in diem, sub conditione debitum legauit pure, si viuo testatore dies venit, aut conditio extitit, legatum in eam

eam causam peruenisse, à qua incipere non possit, & propterea extinctum esse.

7 Peruenisse enim in eam causam negat. Duo enim sunt in vniuersum legatorum genera, alterum eorum quæ pecuniarum emolumentum habent: alterum, eorum quæ emolumentum quidem non habent pecuniarum, habent tamen commodum aliud, quale est, si seruus mihi legatus sit, cumque pure manumittere rogatus sim: per seruum enim quem pure rogatus sum manumittere, nihil mihi quæri potest, ac propterea illius legati fructus nullus est. Cæterum nec eo manumisso, quia locupletior non est factus qui libertum acquisiuit, *l. nemo §. locupletior, ff. de regul. iur.* Interest tamen mea libertum habere, cum propter successionis spem, tum propter obsequia, & alia quæ sunt ex iure patronatus. In illis legatis, quæ emolumentum pecuniarium continent, comprobata est ea regula, ut omnium fidei committere possimus, ad quos aliquid peruenturum est morte nostra, vel dum eis datur, vel dum eis non adimitur. *l. 1. §. sciendum de leg. 3.* In ijs vero, quæ emolumentum pecuniarium non habent, sed aliud quoddam commodum quod æstimari non possit, ut maxime talia legata vtiliter relinquuntur, tamen eorum quibus relinquuntur fideicommittere non possumus, *l. si mulier. §. Iulianus. & §. fin. ff. de leg. 3. l. Titius. C. de oper. liber.* Ergo cum in diem, vel sub conditione debitum creditori meo pure lego, & me viuo dies venit, vel conditio existit, legatum in eam causam peruenisse, à qua incipere non possit, negat Iustinianus, negat quoque extinctum esse legatum, sed nihilominus vtile esse affirmat: non quia emolumentum habeat pecuniarium, sed

quia aliquid commodum sentit ex eo creditor, & quod non expectet ex obligatione actionem, & quod debitum probare necesse non habeat, ut iam non pertimescat, aut sumptus, aut vexationem legis, *l. si mulier. §. si rem. de leg. 3.* Paulus cum ait inutile effici legatum in *l. debitor, de leg. 2.* de legato intelligit emolumentum habente, quod in pretio, & in fructu sit: quale qui accipit onerati fideicommissio, ut supra diximus, potest. Eorum euidentis argumentum est, quod si debitoris mei pignus in testamento liberauero, negari non possit quin vtile sit debitori meo tale legatum quia & eius rei precarium consistit. *l. certe. §. fin. ff. de precar. l. postquam pignus. cum iis quæ ibi not. ff. de pact.* nihilo magis tamen eius fidei committere possum, *l. si mulier. §. fin. de legat. 3.* & hæc est mea ratio an vera, subsisto sed tamen ut in re difficilima, ut mihi quidem videtur, plausibilis.

S V M M A R I A.

- 1 In plerisque actibus, non factum, sed iuris potestatem spectari.
- 2 In nonnullis contra, non ius, sed factum.
- 3 Attamen quæ verba ad constitutionem seruitutum pertinent, ea non ad factum, sed ad ius seruitutis referri.
- 4 Quam ob causam via latitudo lege 12. tabul. definita est, ut in porrectum octo pedes habeat, in anfractum sedecim, aliarum seruitutum latitudo nulla sit legitima.

TIT POM

POMPONIVS XI.

Si tam angusti loci demonstratione facta via concessa fuerit, ut neque iumentum, neque vehiculum ea ire possit: iter magis quam via, aut actus acquisitus videbitur: sed si iumentum per eam duci poterit, non etiam vehiculum, actus videbitur acquisitus.

1 **I**N * iis quæ agimus, aut etiam contrahimus, sæpe non factum, sed iuris potestas spectatur, ut in ea specie, cum quis rem aliquam nactus bona fide possidere cæpit: quia non interruptitur præscriptio ex posteriori rei alienæ scientia, *l. unica, Cod. de usucap. transform.*

2 Ius enim * civile initium usucapionis inspicere voluit, *l. sequitur, §. si antequam pariat, de usucap. D. Contra* sæpe non ius, sed factum spectatur: veluti, cum dicimus alienarum rerum possessores fructus suos tamdiu facere, quamdiu bona fide possident: si cæperint scire quod possident alienum esse, nihil illis acquiri: quia in ea re, non ut in præscriptione, initium: sed singula momenta spectantur, *l. qui bona fide, de acquir. rerum dom. ff.* Quarum rerum differentiæ rationem affert Iulianus, *in l. bona fidei, de acquir. rerum dom. ff.* quia longa possessione acquirere ad ius, hoc est, ad usucapionem, fructus suos facere, ad factum pertinet: ut quis bona, aut mala fide possideat. Tum quoque cum tam angusti loci demonstratione facta via concessa est, ut neque vehiculum, neque iumentum ea ire possit: iter magis quam via, aut actus acquisitus videbitur: ut, quæ

res uti agitur valere non potest, habet cum effectum qui ex iure inducitur. Quoniam ut eleganter responsum est, tametsi in re dissimili, quæ verba ad constituendam servitutem pertinent: non ad factum, sed ad ius servitutis, referuntur, *l. inuitum, de serv. urban. ff.* ut & in omnibus quæ geruntur, ex iure sumatur, quod agi intelligitur, *l. nec enim, de solut. ff. l. i. de pact. pign. Cod.* Sicuti denique cum locatio, aut venditio conventionione facta est, & nondum res intercessit, si emptor venditori tantum vel venditor emptori tantum acceptum fecit, acceptilatio in ea causa, non sua natura, quia per stipulationem fit, in qua, quicquid palam verbis expressum non est, omisum intelligitur: sed potestate conventionionis valet, hoc est, non tam illud inspicimus, quod uni tantum est acceptilatum, quam quod ex eo contractu proficiscitur, qui est utroque obligatorius. Itaque tametsi alteruter eorum tantum, alteri accepto tulerit, tamen & is cui non est acceptilatum liberatur, perinde ac si convenisset inter eos, ut neuter ab altero quicquam peteret, *l. cum emptor, de rescind. vend. ff.* Hic quoque, quanquam de constituenda actum sit, tamen si ea latitudo demonstrata sit, per quam neque iuramentum, neque vehiculum ire possit: iter, non actus acquisitus videbitur propter loci demonstrati angustias: ut ex iure sumatur, id quod agi intelligatur, ne scilicet aliter respondentibus, nihil actum videatur: cum servitutum retentio, non interemptio studiosa esse debeat, *l. inter antiquam, de usu & hab. Cod.* Demonstrari enim is agri modus debet, vel cum nullus determinatus est, ab arbitrio statui, in itinere quidem, quo quis pedes vel eques commutare possit: in actu vero, per

L. Duodecima.

515

per quem & iumentum & vehiculum
ire possit, *l. certo generi, §. at si iter. iun-*
ta, l. inter actum, de seruit. rust. Digest.
Actus enim, ut nec itineris latitudo,
nulla est legitima, cum in via aliud
iuris sit: cuius latitudo ex lege duo-
decim tabularum in porrectum octo
pedes habet, in anfractum sedecim, ut
in ea constituenda si dicta latitudo
non sit, legitima debeat. Quod ta-
meti fuit, si modo fuit & constitu-
tum duodecim tabularum lege, &
vtrumpat in itinere, & actu, itineris
duodecim pedum, actus vero quatuor,
latitudine lege definita, quod Alexan-
der refert, *in libris genialium dierum*:
id tamen in Pandectis, aut Imperato-
rum constitutionibus nusquam extat:
non ut quidam putant, neglectum à
Treboniano & ceteris, sed præteritio-
ne tacite abrogatum, vel ut non neces-
sarium præteritum.

4 Oportuit enim latitudinem viæ
iure, singulari definiri, certamque ac
veluti statutam esse: quia qui viam ha-
bet, non modo iumentum, aut vehicu-
lum agere, sed lapidem quoque aut ri-
gnum trahere, hactenā rectam ferre, de-
nique omnia per fundum traducere
potest: cumque tam late pateat, quia
poterant traduci, vel trahi, quæ vix
totus fundus caperet, maxime in obli-
quum versa: & in immensa illa faculta-
te eius qui viam habet, non poterat ar-
bitrari aditus modum viæ determinate,
simul etiam ne ob eam causam totus
fundus videretur serviri, infinita illa
quæque traducendi potestas ad eum
agri modum coercita est lege, qui in
porrectum, octo pedes, in anfractum
sedecim habeat. Quemadmodum in
fundo vendito, tamen si lapidiciniæ ubi-
cunque sint, exceptæ sint: post tamen
reperitæ non videntur exceptæ. Ne ali-
ter interpretantibus, totus fundus la-

pidicinarum sit, si forte in toto eo sub-
terra lapis sit, ut plane nihil sit quod
venietur, *l. in lege de contrah. empt. ff.*

S V M M A R I A.

- 1 *Servitutes prædiorum in iure, non in parte consistere, atque ideo incorporeales esse.*
- 2 *Ideo quoque non vtrumpati, quia nec certam possessionem habent, sed natura sui intermissione.*
- 3 *In quo continuarium, si modo sunt aliqua, & discontinuarium, non est diuersa natura.*
- 4 *Ut nec earum causa, quam omnes perpetuam habere debent.*
- 5 *In vtrumpatione servitutum non coniunguntur tempora auctoris, cum temporibus successoris.*
- 6 *In amittendis vero contra servatur.*
- 7 *Actio quam quis diuturno usu, & longa quasi possessione nactus est, cur utilis appelletur.*
- 8 *Et in ea re, quam ob causam interdum id tempus decursum esse necesse est, quod hominum memoriam excedat.*
- 9 *Per magni interesse, vtrumpati sint servitutes, an constituta, vel qua constitutarum loco habeantur.*

P A V L V S X I I.

Servitutes prædiorum rusticorum, etsi corporibus accedunt, incorporeales tamen sunt, & idcirco vtrumpati non capiuntur: vel ideo, quia tales sunt servitutes, ut non habeant certam continuamque possessionem. Nemo enim tam perpetuo, tamque continenter ire potest, ut nullo momento posses-

T T r 2 fio

*sio eius interpellari videatur:
idem in seruitutibus prædiorum
urbanorum observatur.*

Imperator Iustinianus nudum ius Quiritium cum abolet, id appellat antiquæ subtilitatis ludibrium, quod nihil ab ænigmate discreper, nec unquam videatur, nec in rebus appareat: sed vacuum & superfluum verbum sit, per quod animis iuuenum, qui ad primam veniunt legum audientiam, perterriti, ex primis eorum cunabulis, inutiles legis antiquæ dispositiones accipiant. Atque utinam ut nudum ius Quiritium, ita infinita abrogasset, & in perpetuum eorum memoriam deleuisset, quæ ex vteri stricto & exacto iure reliqua facta, bona ingenia exercent, ut illis pene solis personent legum scholæ: nihil nunc opus hoc loco esset, aut nostro, aut cuiusquam labore: sed quia maluit antiquæ subtilitatis nihil penitus ignorari, posteritati inutilem obscuritatem inuexit, vel potius reliquit, ut sæpe alias, ita hoc loco. Sed experiamur si quid lucis ei afferri possit. Quod eo facilius erit, quo maiore diligentia à multis illustratus est: qui cum anteverterint, & rem attigerint, magna nos cura leuatur. Igitur seruitutes prædiorum, tamen corporibus accedunt, incorporeales tamen sunt, ut & in hæreditate, quanquam agri, ædes, mancipia, & huiusmodi sint, quæ corporalia sunt: tamen ipsum ius hæreditatis incorporale est, §. *nec ad rem pertinet. de rebus corpor. & incor.*

Quamobrem * seruitutes non in parte, sed in iure consistere Papinianus scripsit, l. *Manius, §. fundo, de legat. 2.* & quia incorporales sunt, inquit, usu non capiuntur, cum incorporalia non possideantur.

Et * mox, vel ideo, inquit, quia tales sunt seruitutes, ut non habeant certam continuamque possessionem, sed natura sui intermissionem, ac tamen earum usus pro possessione habeatur, atque ideo negari non possit, possideri eas aliquatenus, usufruamur tamen nihilo magis, quia non habent certam continuamque possessionem, quam usufructus requirit, cum sit adiectio dominij, per continuationem possessionis temporis lege definiti. Nemo enim tam perperuo, tamque continenter ire potest, ut nullo momento possessio eius interpolari videatur. Est ergo seruitutis, ut corporalium rerum possessio: alioqui, nec interpolari eam diceret, nec Scribonia lege, quæ usufructum sustulit, quæ seruitutem constituebat, quicquam actum esset. Nam omnino si non possidentur seruitutes, ne usufruamur quoque consequens est, etiam lege Scribonia non lata. Est tamen longe dissimilis, quia non certa, non continua, non quæ animo retineatur, sed usu: denique quæ facti sit, non iuris.

Ac * ne quis in hac causa continuas & discontinuas, quas vocant, diuerso iure conscribi putet, primum, quia nulla id lege constitutum est, deinde, quia hac lege, quod in rusticorum, idem & in urbanorum prædiorum seruitutibus observari dicitur. Postremo, quia ut seruitutes quæ in superficie consistunt possessione retinentur: & ad hoc ut immisum habeam, per causam tigni possideo habendi consuetudine, & quasi factio quodam possideo, l. *seruitutes quæ in superficie. de seruit. urbano- rum, Digestis.* Ita, quia, per quem locum mihi viam, aut iter concessisti, electa parte qua consistit seruitus,

ut

ut sint ceteræ fundi partes liberæ, tametsi non utat, in eam tamen calle seu malis semita, qua primum direxi, nihil à te fieri potest quo minus commode ire agere possim, *l. si stillicidij, versi & similiter quemadmodum seru. amitt. ff. l. per quem locum de seru. rust. ff.* ob eam causam in tuo aliquo vrot, & ut illas quæ in superficie consistunt, facto aliquo, & quadam quasi possessione viam, iter, actum, & rusticas omnes retineo. Et quia facto aliquo retinentur fere omnes, quæ vel in solo, vel in superficie consistunt, non est vllarum certa & continua possessio, quia facta omnia natura sui momentanea sunt, & intermissione habent, *l. eum debere, de seru. urban.*

4 Sed tamen (quod multi parum intelligentes cum possessione continua confundunt) omnes perpetuam causam habere debent, *l. foramen, de seru. rust. ff.* Si quidem constitutionem spectes, quæ & ipsa causa seruitutum appellantur, *l. prius, in principio de aqua plu. arcend. ff.* eas pure constitui oportet: nam ex die, vel ad diem, vel sub conditione, vel ad certam conditionem constitutæ, prædiorum seruitutes non sunt, *l. seruitutes supra hoc rit. si fundum cui imponuntur, aut eum cui acquiruntur, debet ille quidem, nunquam non posse præstare aut pati: sic nullam aquam duci posse iure seruitutis dicimus, nisi quæ perennis sit, l. 1. §. loquitur, de aqua quotid. & astin. ff. l. 1. §. hoc interdictum, de fonte ff.* hic autem, vel ex naturali, vel ex necessaria, eaque perpetua causa egere. Hinc illud foramen in pariete conclauis, vel triclinij, quod sit proluendi pauimenti causa, neque flumen esse, neque tempore acquiri si in eum locum nihil ex cælo aquæ veniat, *l. foramen de seru. urban.*

D. Quia pauimentum proluere quod solebant veteres intestellatis, & aliis arte laboratis pauimentis, quæ assiora appellabantur, deinde spongiis exficcare, ad voluptatem comparatum erat. Præterea, quia per id foramen non aqua pluvia, aut alia perennis extrudenda, & in vicini ædes mittenda erat. Sicque ea res, quia ex naturali, aut necessaria causa non fiebat, perpetuam causam non habebat. Tum etiam quia manu fiebat, intellegique non poterat, quid, quale, quantumque esset quod tale constitutum erat: magis personæ facultas, quam ædibus seruitus acquisita videbatur.

Veruntamen * quia nullarum seruitutum certa & continua possessio est, nullæ quoque vsucapi, ne hodie quidem summo iure possunt: verumque ex eo apparet, quia vulgari iure is, qui in alterius locum succedit, longæ possessionis præscriptionem implet accessione facta possessionis autoris sui: Et quod vulgo dicitur, ad præscriptionem omnium rerum complendam, coniunguntur tempora autoris, cum temporibus successoris, *l. dolia. §. fin. de contrab. empt. ff. l. Pomponius. §. cum quis & seq. ff. de acq. poss.* At non modo non in seruitutibus omnino, sed nec in vsucapienda libertate earum quæ non amittuntur per non vsum, nisi accedat aliquod factum eius qui eam debet, successor vitur adminiculo ex persona sui autoris, sed necesse est eum qui contra seruitutem fecit, sic factum habere tempore continuo, quod præscriptionem impleat: quamobrem si is qui altius ædificatum habebat, ante statutum tempus ædes possidere desit, interpellata vsucapio est: is autem qui easdem ædes postea possidere cæperit, non nisi integro statuto tempore libertatem vsucapiet, quia

T T t 3

natura

natura seruitutum ea est ut possideri non possint, sed intelligantur possessionem earum habere qui aedes possident, verba sunt Iurisperiti in *leg. si aedes. §. libertas. de seruit. urban. ff.* ut dubitare amplius non possumus, nec urbanarum seruitutum possessionem certam & continuam esse. Quamquam illius responsi illa quoque ratio esse potest, quia cum is qui seruitutem debet libertatem usucapit contrario facto, eius libertatis possessio civilis est, non naturalis: aque ideo personam non egreditur, vel possidentis, vel eius aduersus quem possidetur, *leg. 1. de praescript. long. temp. 10. vel 20. anno.*

6 Quod* contra seruatur in eo qui iure suo non utitur, cuius quia negligentia continua esse potest, tamen usus non possit, ideo tempus quo non est usus praecedens fundi dominus cui seruitus debetur, imputatur ei qui in eius locum successit, *l. si quis alia. §. tempus. quemadm. seru. amitt.* quasi videatur, qui eam debet continuo usu libertatis eam suscepisse. Sed quamquam ex supradictis causis seruitutes neque vere possideantur, neque usucapiantur ipso iure.

7 Tamen* si quis diuturno usu, & longa possessione ius aquae ducendae nactus sit, utilem actionem habet, ut ostendat per annos forte tot usum se, non vi, non clam, non precario, *l. si quis diuturno. si seruit. vend. ff.* non quia seruitus vlllo tempore usucapiatur, sed ex temporis diuturni usu credatur iure fuisse constituta, quod nonnullis placere video: permagis enim interest, sit constituta seruitus, an usu & longa quasi possessione quaesita. Sed utilem habet actionem, quia summo iure nullam habet: longum autem id tempus quale quale fuerit in acquirendis serui-

tutibus, certe in amittendis vel negligentia non utentis, vel culpa utentis non debito modo, aut tempore, aut eius qui omnino ut maxime velit uti non possit, id tempus expectatur, quod in corporalium rerum usucapionibus praescriptum est, *l. sicut ususfruct. de serui. & aqu. Cod.* ut tamen non usus esse non sufficiat, si modo non utentis nulla sit culpa aut desidia, *l. si quis ex fundo. quemadm. seru. amitt. ff. l. & Atilicinus. de seruit. rust. ff.* Quia in re illud quoque spectatur, sit ne seruitus quae assiduam eius cui debetur operam desideret, atque manufactum opus, quaeque in faciendo consistat, an quae possessione retineatur, multaue alia observantur, quae ad hunc locum non pertinent, in quo non de amittenda, sed longa quasi possessione acquirenda agitur.

8 Sed* hic oritur maxima turba inter interpretes, quia in ea re id quoque tempus constitutum & definitum sit, quod hominum memoriam excedit, *l. hoc iure. §. ductus aqua, de aqua quorid. & astin. D.* sic enim ait, ductus aqua, cuius origo memoriam excesserit, iure constituti loco habetur. Plerique existimant ibi requiri ut originis ductus aquae non extet memoria, quia ageretur de praescribenda aqua, quae ex flumine publico, non quae ex fonte priuato duceretur: idque ex antecedentibus colligi. Eam cum sine principis iussu & auctoritate ducere nemo possit, *l. 1. §. permittitur. de aqua quorid. & astin. ff. nec usu,* & quasi possessione acquiri nisi eius temporis, cuius non extet memoria, quia eo solo tempore, alia quoque quae solus princeps concedere potest, praescribantur, *c. super questionum. §. praeterea. de verbo. & rer. signif. ext.* Alij agi quidem de priuata aqua, quae ex fonte

fonte duceretur, attamen tantum tempus ad eam præscribendam non requiri absolute: sed eo requiri tamen, ut solo usu & tempore acquisita, pro constituta habeatur. Illi mihi videntur assequuti quidem verum sensum, sed quid intersit constituta sit, an usu & longa quasi possessione acquisita, nondum percepisse, ac à seipso dissidentes cum magna fiducia errasse omnes, cum tradiderunt communi consensu, utilem actionem quam parit diuturnus usus, & servitutum longa possessio, à directa non differre, sed utraque eandem vim ac potestatem habere: quia non referte responsum sit, directa quis, an utili actione agat, leg. actio. de negot. gest. ff. Tamen enim in cæteris nihil intersit, extet servitutis memoria, vel non extet, l. 2. §. apud Alphenum. de aqua plu. ar. cend ff. tamen in hac causa permagni refert: aquæ ductus enim constitutus cum est, si qua in rivo nascatur aqua, tacite lucrifit ab eo qui ducit, l. hoc iure. §. aqua qua in rivo. de aqua quot. & asti. ff. Subiicit mox Iuriscultus, ductus aquæ cuius origo memoriam excesserit iure constitui loco habetur, ut scilicet & qui aquæ ductum habet, cuius origo memoriam excedat, quia & is constitui loco habetur, aquam si qua in rivo nascatur, lucrifaciat. Non autem lucrifaceret, si tantum constituto legibus tempore usus, aquæ ducendæ ius nactus esset. Nam ecclesiarum parochis, quia ad eos iure communi decimarum perceptio spectat, cap. cum in tua diocesi, de deci. extra: sicut aliorum omnium proventum, ita & novialium decimæ debentur, cap. commissum est nobis, de deci. extr. Et tamen iis, qui adversus parochum decimas tempore constituto præscripserunt, novialium de-

cimæ non acquiritur, cap. cum conringat, de deci. extra. Nimirum, quia illis suo iure debentur, his non, nisi propter diuturnum usum, & longam quasi possessionem.

Ex * quo facile est intelligere, interesse, usufructu sint servitutes, an constitutæ, vel quæ constitutarum loco habeantur, & hic mihi videtur sensus, §. ductus aquæ. per coniunctionem proxime præcedentis.

§. Servitus itineris ad sepulchrum privati iuris manet, & ideo remitti domino servienti fundi potest, & acquiri etiam post religionem sepulchri hac servitus.

Officiosa pietate veteres curaverunt funera multis modis, magna fuit exequiarum pompa, quia in sepulcorum animas donec cadauera sepultura conderentur, errare credebant, hinc illa.

Cocyti stagna alta vides, stygiamque paludem.

Dij cuius iurare timent, & fallere numen.

Hac omnis quam cernis, inops, inhumataque turba est.

Portitor ille Charon, hi quos vehis unda, sepulti.

Nec ripas datur horrendas, nec rauca fluenta.

Transportare prius, quam sedibus ossa quierunt.

Centum errant annos, volitantque hac littora circum.

Tum demum admissi stagna exoptata renisunt.

Eratque tanta sepulchrorum religio, ut ea pars quæ sepulchro dicata esset, quemadmodum non recipere servi-

tutem, ita nec profcindi aratro posset. Hinc ille iocus Augusti in Vectium, qui patris monumentum parum pie exarauerat, dicentis, hoc est vere patris monumentum colere, veruntamen, quia de illis quæ scripta sunt in iure ciuili, cum nostra religio nouos ritus inuexerit ignotari possunt sine dispendio, suntque nihilominus ab aliis diligenter tradita: ad vltiora transeo.

S V M M A R I A.

- 1 Quatenus in locis publicis facere prohibeamur.
- 2 Quid sit in publicis tantum iuris habere ad obtinendum quantum habet quilibet ex populo ad prohibendum.
- 3 Item, quam significationem habeat quod responsum est ad priuatas causas, accommodata esse interdicta, non ad publicas.
- 4 Loca publica priuatorum vsibus deservire iure ciuitatis non quasi propria cuiusque, idque quam habeat potestatem.

§. Publico loco interueniente, vel via publica, haustus seruitus imponi potest, aquaductus non potest, à principe tamen peti solet, ut per viam publicam aquam ducere sine incommodo publico liceat.

IN * locis publicis non omnia omnino facere prohibemur, sed eatenus tantum dum nequid priuato cuiquam damni detur. Itaque aduersus eum qui molem in mare proiecit, interdictum ne quid in loco publico competit, ita demum, si cui ea res nocitura est: Si autem nemo damnum sentit, tuendus est is, qui in littore ædificat, vel molem

in mare iacit, l. 2. §. aduersus, ne quid in loco public. ff.

Quoniam * in locis publicis tantum iuris habemus ad obtinendum: hoc est, facere in publico cuique eatenus liberum est, quantum quilibet ex populo ad prohibendum: hoc est, dum ne cum incommodo cuiusquam priuati id fiat, ut merito intercedere debeat interdicto, l. prator. air. §. loca enim publica, ne quid in loco public. ff. id enim illis verbis significari puto, quanquam ea omnes aliter exceperint.

Quia * ad priuatas causas accommodata sunt interdicta, non ad publicas, l. sane si maris, de iniuriis, ff. Non quod publicæ vtilitatis causa non competant interdicta, qualia sunt de locis publicis, de via publica, de fluminibus, nam & ne quid in loco publico vel itinere fiat, & de via publica, & itinere publico reficiendo, & ne quid in flumine publico, ripæ eius fiat, quo peius nauigetur, edixit prætor: Sed quia & in illis interdictis quæ ad publicam vtilitatem respiciunt, tamen si popularia sint, condemnatio tamen ex eo fit, quanti actoris interest, l. 2. §. hoc interdictum perpetuum, ne quid in loco public. ff. Caterum ius suum populo præcipue tuetur, & ad priuatas causas, ut plurimum non pertinet sola popularis actio, l. 1. de popul. actio. ff. atque ea causa, mulieri, & pupillo, tum non datur, l. mulieri & pupillo. eod. Ex eo quoque est, quod procuratorem dare non potest, qui popularem actionem mouet, l. qui populari, eod. Quia in illis quidem qui suam rem agunt, vtiliter receptum est ut per procuratorem agant, cum sæpe morbus, aut senectus aut necessaria peregrinatio, itemque aliarum multarum causarum impedimento sint, ne quis rem suam iure exequi

exequi possit: iis vero quibus abs re sua tantum est otij publica ut current, tamen si ad eos non pertineant, non idem concessum est. Cum de se queri debeant, qui de re ad eos non pertinentem litigent.

- 4 In * summa, quia loca publica priuatorum vñbus deserviunt iure ciuitatis, non quasi propria cuiusque leg. 2. §. loca, ne quid in loc. publ. ff. id demum in publico cuilibet petere permittendum est, quod ad vñm omnium hominum pertineat, veluti vias publicas, non etiam quicquid sibi priuato expediat, l. 1. de loc. & itin. publi. ff. Quamobrem publico loco interueniente, vel via publica, haustus seruitus imponi potest, quia tunc per publicum solo itinere, quod ad vñm omnium hominum pertinet, opus est, l. Labeo, quemadmodum. seruit. amittat. ff. aqueductus non potest, cum quia aqueductus ad priuatam tantum causam pertinet, & non ad omnium hominum vñm: tum, quia eius vñs soli faciem immutat, quod in solo publico nemo potest facere. Quo, non ut priuato, sed iure ciuitatis utimur.

S V M M A R I A.

- 1 Prodesse sibi unumquemque dum aliis non noceat, non prohiberi.
- 2 Seruitutibus modum facit, pradiorum quibus acquiruntur, necessitas.
- 3 Multoque magis presentem utilitatem in eis requiri, eamque ex veritate, non ex opinione paciscendum estimari debere.
- 4 Ut tamen satis sit seruitutes utiliter capisse, aut incipere posse volente eo cui acquiruntur.
- 5 Sed potest fundo quem quis vendit seruitus imponi, & si non sit utilis.

6 Quamquam sufficiat amantiam habere.

P O M P O N I V S X I I I.

Quoties nec hominum, nec pradiorum seruitutes sunt, quia nihil vicinorum interest, non valent: veluti, nec per fundum tuum eas, aut ne tibi consistas, & ideo si mihi concedas ius tibi non esse fundo tuo uti frui, nihil agitur aliter atque si mihi concedas ius tibi non esse in fundo tuo aquam querere, minuende aquae meae gratia.

I Nter ea quae ad vñuersum tractatum seruitutum pertinentia supra praefatus sum, illud accuratius disculsi, an semper, & qualis utilitas in constituendis seruitutibus spectanda esset. Id, eo negligentius hic percurram, ut praetermittam verius. Cogitabant, credo, Iurisperiti existere posse qui vicinis rerum suarum vñm inuiderent, illisque tamen nullo eorum commodo libertatem vtendi rebus propriis interficerent, vel interciperent pactionibus: qualis esset, qui tecum conuenisset ne in tuo consisteres, aut ne tuo fruereris. Non secus ad Castorem scribunt, quia testiculi eius in vñm medelarum appetuntur, idcirco cum vrgeri se intelligit, geminos sibi deuotare innata quadam inuidia, ne captus proficiat. Ergo conuentiones illas, quae illi qui pactus est, obsint: qui cum conuentus sunt, non prosint: tamen si sit quisque rei suae moderator & arbiter merito non seruati constituerunt, rati insani esse alienorum pradiorum ius minuire imposita seruit.

V V v qua

qua constituta, augeat nihil magis
suorum utilitatem. Quae in modum
& in diuersum, quamquam nolente
domino in alieno nihil cuiquam licet
l. iniuriarum, §. fin. de iniuriis, ff. super-
fluentem tamen aquam ex vicini fun-
do in suum derivare, omnibus ius esse
constituerunt quia prodesse sibi vnus-
quisque, dum aliis non noceat, non
prohibeatur. l. 1. §. iidem, aiunt aquam,
de aqua plu. arcend. ff.

1 Nec * mirum si talibus pactio-
nibus libertatem fundi mei conuen-
tione coangustare non possis: Cum ne
tuo quoque fundo quem mihi testa-
mento relinquis, similem legem quæ
causam non habeat, sed nudum præ-
ceptum contineat, dicere possis. *l. si-*
lius familias, §. Diui. de l. 1. Sed & quæ-
cunque sic constituta sunt, ut reperi-
ri causæ nullæ possint, quas in consti-
tuendis homines sequuti sint, abolen-
da, abrogandaque sunt. can. omnia ta-
lia, 7. dist. Ceite, si tale quid stipula-
tus sis à me, ne in meo consistam, cum
id nullam habere possit causam, propter
quam id fieri velis ne quicquam stipu-
latus es: eo maxime si de constituenda
seruitute cogitasti: cui, in modum facit
prædij cui acquiritur necessitas.

2 Nam * ut abunde supra scripsi, cal-
cis coquendæ, aut cretæ eximendæ ser-
uitus, & alia quæ rerum sunt, constitui
non ultra possunt, quam quatenus ad
eum ipsum fundum cui acquiritur
opus est. *l. ergo, de seruit. rustic. ff.*

3 Quo * sit ut exculari non possit
summi cuiusdam viri error, qui exi-
stimauit præsentem quidem utilitatem
requiri in constituendis seruituti-
bus, sed eam non ex veritate, sed ex
animo paciscentium æstimandam, ut
satis sit putare quemque seruitutem
quam acquirit utilitati sibi fore, aut
volui, tamen in eo fallatur. Nam

id si credimus evenire casus non po-
test, imo ne cogitari quidem nisi inepte,
quo quis seruitutem inutiliter sibi
stipuletur, nō est enim verisimile quin
nec euenire potest, ut sciens, pru-
dens quisquam sibi stipuletur quod si-
bi inutile futurum putet, ac propterea
nec illud quoque, ut nec prædiorum
nec hominum seruitutes sint, si modo
satis sit putare utiles. Quis enim non
affirmabit sibi utilem videri quam
constitutam vult ideoque secundum
illam nequaquam lra est hæc lex,
quæ id prohibeat quod euenire non
possit.

4 Vetum * ergo utilitatem requiri-
mus, non quæ sit in opinione tantum,
ut tamen satis esse putemus si utiliter
cepit seruitus aut incipere possit vo-
lente eo, cui acquiritur. Sed tamen ei
fundo quam quis vendit seruitus im-
poni, etsi non sit utilis, potest. *l. ei fun-*
do infr. hoc titul.

5 Non * earum vlla ratione quas hic
multas multi prætexunt: sed quia longe
lateque interfit, seruitutem acquiras, an
excipias: cum acquirere non nisi vri-
lem & necessariam possis, excipere ve-
ro etiam non utilem, quia ut in præfa-
tionibus fuisse scripsi, quod exceptum
est, magis videtur non translatum in
emptorem, quam ab emptore constitu-
tum. Estque illa eorum verborum vis,
quædam enim habere possumus quam-
vis ea nobis utilia, non sint, quasi di-
cat, videri eum qui excipit ex sese, &
suo iure habere, Inde est illud non
ab simile, quod si fundi mei, cui aquæ
ductus debetur, partem aliquam ven-
didero, eaque nullum aquæ vsum desi-
deret, te tamen nihilominus sequetur
aquæ ductus tibi inutilis, qui toti fan-
do utiliter acquisitus fuit, fierique pro
modo agti detenti, aut alienati eius
aquæ diuitio. *l. si partem, de seru. rustic. ff.*

Nam

Nam & tametsi secundum vulgarem regulam iuris nemo rogari poterat, ut liberos suos emanciparet. *l. filiusfam. §. secundum vulgarem, de leg. 1.* constitui tamen extra ordinem solet, aduersus eum qui agnouit id, quod relictum est hac contemplatione, ut liberos suos emanciparet. Nimirum cogetur emancipare, ne inquit Iuriconsultus, circumueniantur testantium voluntates. *l. si cui legatum, de cond. & demon. ff.* Et in vniuersum, non est æque parata non possidentia actio, ac possidenti reitio. *l. 1. de pign. ff.* In ea maxime specie: cum non sit ferendum, venditorem qui non alia lege rem suam transferre voluit, aliquam captionem ex iuris occasione pati.

6 Illud * omnino non placet, quod quidam summx auctoritatis vir hoc loco scripsit, imponi seruitutem posse quæ inutilis sit, si modo amœnitatem habeat. Quia scripserit Pomponius, nõ solum ad irrigandum, sed pecoris causa, vel amœnitatis etiam aquam duci posse. *l. hoc iure, de aqua quodid. & astu. ff.* Non enim tradat Pomponius eo loco de priuato aquaductu, sed de ea aqua quæ vel ex castello, vel riuo, vel quo alio loco publico, ita concedente principe duceretur. In qua illud solum quaeritur, an qui ducit, assignatum sibi ius habeat. *l. 1. §. fin. de aqua quodid. & astu. ff.* sed nec Pomponius de ea aqua scribit quæ amœnitatis tantum causa, sed de ea quæ ad irrigandum & pecoris causa duceretur, illud adiciens, ut ea amœnitatis quoque causa duci possit. Id enim non fieri contra seruitutis naturam, si modo in acquirenda spectata sit fundi, qui irrigari desideret utilitas & necessitas. Nam si fundus nullum aquæ vsum desideret, ad eum non pertinere verba Pomponij ex eo apparet quod

ea tantum aqua ad illud interdictum pertinet, quæ ad vsum & commodum pertinet. *l. 1. §. illud quaeritur utrum ea, de aqua quodid. & astu. ff.* Porro in *l. competit, quod vi aut clam, ff.* nihil contra dicitur, nisi putamus diuersa non esse, ius esse impune aliena viridaria cadere, de prædari, aut alio modo vastare, quod nemini nec in priuato, nec in publico facere licet, quin nec omnino quale quale commodum auferre. *l. 2. §. merito. versi. damnum, ne quid in loco publ. ff.* Et viridaria tollere multa que in sitione vicino amœniores prospectum iure seruitutis præstare cogi, quod nulla pactione effici potest.

S V M M A R I A.

- 1 Prædiorum seruitutes non homines debere, sed prædia prædijs.
- 2 Contrarium receptum esse in seruitute oneris ferendi, & quæ sit eius rei causa.
- 3 Duorum locorum interpretatio. *l. 2. §. apud Labeonem. & §. apud Alphenum, de aqua pluui. arcead. ff.*

§. Seruitutum non ea natura est, ut aliquid faciat quis: veluti, ut viridia tollat, aut amœniores prospectum præstet, aut in hoc ut in suo pingat: sed ut patiatur, aut non faciat aliquid.

Non potest ita seruitus imponi, ut quis facere aliquid cogatur, sed ne ne facere prohibeat. *l. & si forte, §. etiam, si s. u. vend. ff.* Estque illud contra genera seruitutum, *l. sicut §. distant, eod.* quod hic contra naturam interpretatur Iuriconsultus.

V V u 2.

Cinius

1 Cuius rei ea est ratio, quia prædiorum servitutes non homines debeant, sed prædia prædiis, *l. & si forte, §. Labeo autem, si serv. vend.* Contrarium receptum est in ea servitute, quæ oneris ferendi appellatur.

2 Nam ea cui debetur, non solum actio competit aduersus vicinum, ut onera fetat, sed & ut ædificia reficiat ad eum modum qui in servitute imposita comprehensus est: & in eo omnes conveniunt, in *l. & si forte, §. sed prævaluit, si serv. vend. ff.* Quod cur sit in ea specie singulari non modo bonam rationem nullam legi, sed nec quoquomodo plausibilem. Nam Angeli & Fulgosij distinctio, quam multo iudicio hic sequi nonnullos video, placere nullo modo potest, ut quæ res nihilo aprior fiat. Dum aiunt, principaliter quidem refectionem non exigere ab eo qui servit, sed in consequentiam quod ab Angelo & Fulg. proditum esse, aut probatum etiam aliquatenus, mirum videri potest: Sed iis præsertim, qui illius rei expositam & naturalem causam esse intelligent, qualis certe est.

3 Nam in ea specie prævaluit Servitij sententia, ut possit quis defendere sibi ius esse cogere aduersarium reficere parietem ad onera sua sustinenda: quia si non is qui ferre debet restituere collapsum ædificium, aut id quod vitium facit reficere cogeretur, sed is cui ea servitus debetur: Iustus multo hic diceretur servitute qui refectiois sumptus faceret, quam ille qui onera ferret: cuius vel ex eo melior esset conditio, quia perpetuo integrum parietem haberet alterius impensa. Duo sunt loci qui tantas tenebras offuderunt interpretibus, & hodie in luce caligent, uterque est in *l. 2. §. apud Labonem, & §. apud Alphennum, de*

aqua plu. arcend. ff. quos illi ita explicant, ut verba & rem consideranti magis videri possint hærentes in pediculis & tricis quoquomodo euadere velle, quam iudicio dicere: visat qui volet ita impeditos magnæque vi luctantes frustra, nos rem ipsam consideremus. Ita statuunt omnes: Fossam quæ ibi proponitur fuisse agrorum siccandorum causa inferioris fundi dominum non iure suo fecisse, sed factam ei eius rei potestatem à superioris fundi domino, remque omnem ita componunt quasi superioris fundi dominus in ea re fundi sui libertatem minuerit. Hic primum labascere cœperunt. Deinde ita duos illos locos legunt, quasi habeant facti speciem longe diuersam: hoc, labentes ad casum impulsi. Mihi contra videtur iure suo, nimirum & in suo inferioris fundi dominum fossam fecisse: deinde utriusque loci ita vnam speciem esse, ut posterior superiorem definiat. Quæ si vera sint, nemini dubium erit, quin illi loci incepte hic citentur: sed experiamur an vera sint. Dicebat Labeo, si fossa sit agrorum siccandorum causa adeo vetus, ut eius memoria non extet quando facta sit, si eam inferior vicinus non purgaret, & ideo ex restagnatione eius aqua fundo superiori noceret, agi posse aquæ plu. arcend. cum inferioris fundi domino, ut vel ipse purgaret, vel pateretur superioris fundi dominum in pristinum statum eam reducere: hoc ideo Labeo, quasi non intersit, naturaliter agri natura ipsa per se mutata sit, in qua specie non omnimodo restituendum, id est, ab eo cum quo agitur, sed præstanda patientia tantum, *l. sup. iter. §. Trebarius, de aq. plu. arcend. ff.* aut manufacti operis memoria non extet, ut tū quoque satis præstet is cum quo agitur, si reponi &

& restitui sinat, reponere autem ipse non cogatur. Quod Alphenus notans, statuit eam fossam ex qua ad inferiorem fundum aqua descendit cogen- dum esse vicinum purgare: neque satis esse si non constet fossam manufa- ctam esse.

I V L I A N V S X I V.

Ei qui pignori fundum accepit, non est iniquum utilem petitionem seruitutis dari, sicut ipsius fundi utilis petitio datur, idemque seruari conuenit, & in eo ad quem vectigalis fundus pertinet.

Qua ad hanc legem pertinent ex commentariis legis secunda pe- tendo sunt.

S V M M A R I A.

- 1 *In vniuersum, indiuiduum vel na- tura, vel lege dici.*
- 2 *Illud prius de seruitutibus dici, & quæ sint eius rei causæ.*
- 3 *Seruitutes non esse totas in toto, & totas in qualibet parte, sed esse tamen in parte qualibet efficaces.*

P O M P O N I V S X V.

Via, itineris, actus, aqueductus pars in obligationem deduci non po- test, quia usus eorum indiuisus est, & ideo si stipulator decesserit, pluribus heredibus relictis, sin- guli in solidum viam petunt, & si promissor decesserit pluribus heredibus relictis, à singulis he- redibus solida petitio est.

Indiuidui * appellatio (vt de ea re quam non ex professo tracto sum- matim dicam, non tam vt intelliga- tur exacte, quam vt ex ea, quæ huius loci sunt propria, lucem aliquam accipiant) aut naturalis est, aut civilis: nam lege indiuiduum ex eo appella- tur, quod tamen ipsa diuisionem recipiat, diuisum tamen in partes ipsum à se aliud quid efficitur, vel eius usus corrumpitur: qualia sunt homo, vestis, dolium, vnde doli iniit consi- lium Quintus Fabius Labeo cum à rege Antiocho quem bello superaue- rat, ex fœdere icto dimidiam partem nauium accipere deberet, medias enim secuit vt cum tota classe priuaret na- tura autem diuisionem non admit- tunt: veluti

Hæc* de quib. loquimur prædiorum iura, quæ ita prædiis accedunt vt prædiorum partes non sint, *l. quod ad seru. de emitt. ff.* tum quia eorum usus, cuius utilitas in constituendis maximè spe- ctatur, (Siquidem fructus nullus serui- tutis æstimari potest, nisi si quis com- modum in fructibus numeret quod quisque vtendo habet, *l. videamus, de vsur. ff.*) indiuisus est quod hac lege di- citur. Tum etiam quia non potest ita in seruitutis parte vis fieri vt non in tota fiat, *l. i. §. item quaritur, vers. ego Offilio, de aq. quot. & astin. ff.* Denique quia pro parte præstari non possunt, *l. si vnus ex sociis, de seru. rust.* Ex quo fit vt responsum sit, omnes partes fundi cui seruitus debetur eiusdem modi esse, *l. i. §. illud Labeo dicit, de aq. quotidian. & astin. ff.*

Non * est tamen seruitus tota in toto, & tota in qualibet parte, quod barbare vbique tradunt, quia scriptum est quamlibet seruitutem quæ fundo debeat, omnibus eius partibus de- beri: & fundo particularim vendito,

V V u 3 omnes

omnes partes sequi, in *l. via, §. fin. de seru. rust. ff.* Nam cum primum iter determinatum est, ea seruitus consistit, ceteræ partes agri liberæ sunt, *l. certo generi, §. sitoris de seru. rust. prad.* sed nec in parte qualibet eius partis fundi qua consistit seruitus, tota est seruitus in qualibet parte, sed satis est efficacem in qualibet parte, esse. Quod in disputatione de anima animaduersum est ab eruditissimis, ut non existat anima in qualibet corporis parte, de quo rixati sunt multi, sed tantum sit in qualibet parte efficax. Illa autem quaestio, diuidua an indiuidua sit seruitus, utilitatem habet: in constituenda quidem seruitute, si ex pluribus dominis vel vnus cedit, vel vni ceditur: in ea vero quæ utiliter cæpit & constitit, si mortuo promissore à pluribus hæredibus exigenda, aut mortuo stipulatore pluribus hæredibus præstanda est. Tum enim videbatur extingui stipulatio, quia per singulos seruitus acquiri non possit, nec aliter à pluribus cedi, quam si simul omnes cedant, *l. fin. comm. prad. ff.* Sed difficultatem præstationis in quam sine facto stipulatoris, aut promissoris, res ab initio bene & utiliter constituta, incidit non facere inutilem stipulationem responsum est, *l. 2. §. ex his, vers. sed quidem hoc casu, l. pluribus, §. & si placeat, de verb. oblig. ff.* Et sique in ea re utiliter receptum ex vetere iuris regula, ut quæ in partes diuidi non possunt, solida à singulis hæredibus debeantur, *l. ea qua in partes, de regul. iur. ff.* utque habeant singuli hæredes actionem in solidum, *l. hæredes, §. an ea, fam. hercis ff.* Quod sine promissoris iniuria sit, qui non plus cuiquam præstaturus est quam quod cuiusque inter sit, ut in simili responsum est: Si dominus proprietatis & fructuarius defi-

derant sibi caueti damni infecti nomine, verumque audiendum esse, neque iniuriam sentire promissorem, quia non sit plus cuiquam præstaturus, quam quod eius inter sit, *l. prætoris, §. fin. de damn. infect. ff.* Fit enim condennatio pro parte hæreditaria tantum si via non præstetur, *l. hæredes, §. an ea, fam. hercis ff. vers. sed verius.* Et si in eo promisso incommodum aliquod versaretur, ferendum tamen esset. Aut enim stipulatoris hæredes fundum indiuisum habent, quo casu via tantum seruitus pluribus hæredibus debetur, idemque seruitutis ius manet quod viuo stipulatore fuit, aut per partes diuisum possident quo casu tametsi plures seruitutes debeantur pluribus hæredibus, perindeque est ac si ab initio pluribus dominis constituta sit seruitus, ut sibi tantum quisque dominorum eam usurpet, & sibi non utendo deperdat, compensandum tamen est illud incommodum cum hoc commodo, *l. nam satis, §. 1. & seq. quem seru. amitt.* Neque quod res in eum casum peruenisse videtur, à quo incipere non possit, intercedit & extinguitur seruitutis stipulatio mortuo stipulatore, aut promissore pluribus hæredibus relictis. Cum ratio iuris nemini officere debeat, qui alioqui sibi diligenter cauit, *l. debitor, de sep. ff. l. 1. de testa. manum. C.* Maxime cum & hoc euenire posse credendum sit prospexisse promissorem, *argum. l. si quis domum, §. hic subiungi, loc. & condit. ff.* Sicque æquius multo, ut omnes hæredes solidam seruitutem debeant, & ab omnibus in solidum debeatur, quam ut nulli præstetur, aut à nemine debeatur, quia pro parte singulis, aut à singulis hæredibus præstari non possit, sicuti, si quis seruo mortiferum vulnus inflixisset, eundemque alius ex intervallo ita percussisset ut maturius interficere

terificetur, quam ex priore vulnere moriturus fuerat, receptum est utrumque l. Aquilia tenet: quasi uterque ex diuersa causa, & diuersis temporibus occiderit: quamuis re vera semel tantum occidi potuit seruus: quia absurdus constituitur neutrum teneri l. Aquil. ff. quod tamen in seruitute aquæducendæ non obtinet: quæ quia mensuris & temporibus diuidi & secerni potest l. arbor. §. fin. com. diuid. ff. à pluribus hæredibus separatim facta diuisione non in solidum vendicatur, sed à singulis pro modo partis agri quam possident, l. si partem, de seru. rufficorum, nam & ab initio non modus prædiorum, sed seruitus, aquæducendæ terminum facit, l. non modus, de seru. rufficorum. C. hæc de seruitutibus prædiorum. De usu, usufructu, & habitatione, dicemus separato tractatu.

S V M M A R I A.

- 1 Confusione seruitutes extinguuntur, & quæ sit eius rei ratio.
- 2 Id verum non esse in iis quæ possessione retinentur quamdiu facta aliquo possidentur.
- 3 In hæredis tamen persona vere contingere, quia & pure legati aditione hæreditatis efficiatur dominus.
- 4 Habent enim confundendi vim & potestatem acquisitiones etiam illæ quæ perpetuæ non sunt.
- 5 Contrarium autem seruari in usufructu.

P A V L V S X V I.

Papinianus notat, in omnibus seruitutibus quæ aditionibus confusa sunt, responsum est doli excep-

tionem nocituram legatario, si non patiatur eas iterum imponi.

Vbi * idem vtriusque prædij dominus esse cæpit, quia nemo sibi seruitutem debere potest, ita confusa sublataque seruitus est, ut alienato alterutro rursus noua constitutione opus sit, quia liberum veniit, l. si quis ades, de seru. v. b. ff. Id autem ubi aditionibus contingit, ait Papinianus, hæredi per exceptionem doli aduersus legatarium cauere, si non patiatur seruitutem iterum imponi: ad quam seruitutis restitutionem ita demum recurrendum plerique putant, si legatum conditionem habeat: alij & in puro relicto legato. Ego illis Papiniani verbis cum generalia sint, non putum aut conditionale legatum tantum, sed & omnes alios casus qui ex verbis concipi possunt, contineri existimo, arg. l. 1. Gellius, §. quidem recte, de lib. & posth. ff.

Ac * ita demum puto aditione confundi seruitutem posse, si modo non sint ex earum genere quæ facta aliquo possidentur, & possessione retinentur, quales sunt fere omnes quæ in superficie consistunt, l. seru. quæ in superficie, de seru. vrb. ff. Illas enim permanere puto, nec confundi, quamdiu facta aliquo possidentur, l. 1. de seru. leg. ff. Illud de legatis, ut à testatore ad eum cui relicta sunt recta via transeat, non bene diiudicant.

Nam * si non valent legata nisi hæreditate adita, nec nisi ab hærede adeatur, quo facta omnium bonorum quæ defuncti fuerunt efficitur dominus, quomodo euenire potest, ut non puri etiam legati aliquo momento intelligatur hæres dominus & eo ipso momento confusa seruitus, quia idem vtriusque prædij dominus esse cæperit? Nec confusionem impedit, quia non est plena

& perpetua hæredis acquisitio quod ad legata pertinet.

Nam * & quæ non sunt perpetuæ acquisitiones, sed tales vt reuocentur aliquo casu, effectus iuris habent: quod comprobatur in vscapione serui alieni, qui donationis causa in hoc traditus erat à non domino, vt post quinquennium manumitteretur: In eo enim sequi vscapionem responsum est, *l. Aristo. §. Idem Aristo. de dona. ff.* sed quia quod ad legata pertinet, non est hæredis acquisitio perpetua: qui non capit: vt habeat, sed magis accipit quasi restitutus legatario: Ita sunt in suspensio legata, vt vel nunquam legatarij fuisse, si repulerit, vel ex die aditæ hæreditatis legatarij fuisse quod ad ea pertinet quæ legatum sequuntur, si non repulerit, videantur, *l. si tibi homo, §. cum seruus. de leg. 1.* Non secus ad hæredem adeat, iam tunc à morte defuncti successisse defuncto intelligi, *l. hæres quandoque de acqu. hered. ff. l. omnia de reg. iur. ff.* Nam si re ipsa ab eo à quo relicta sunt ad legatarium recta via legata transeunt, seruo legato ante aditam hæreditatem occiso, haberet legatarius legis Aquiliæ actionem, quam lex apud hæredem remanere constituit. *l. huic scriptura. ad leg. Aquil.*

5 Porro * contrarium quam hic dicitur seruatur in vusufructu: si enim is cuius in fundo proprietatis est, usufructuario hærede instituto fundum legauit: Non potest hæres doli mali exceptione vti, si legatarius vindicare fundum velit non relicto hæredi usufructu, *l. is cuius de leg. 2.* quini in fundo legato, si usufructus alienus est, ab hærede petendus est, *l. Manius §. fundo de leg. 2.* Non quia usufructus vt facilius extinguitur quam prædiorum seruitutes, *leg. si eo loco. si seruit. vend. ff.*

Ita non nisi irreuocabiliter, vt Accursius ait, extingui soleat: Manet enim usufructus ius integrum effectus, & si qua in specie confunditur, restitui, ut & cæteræ seruitutes, *l. dominus. de usufructu. ff.* Sed quia usufructus emolumentum rei continet, & portionis instar obtinet, *l. cum filius. §. dominus. de leg. 2. ff.* vt non intelligatur fundus qui legatus est dari, cum sola proprietatis transferatur, *l. qui usufructum. de verb. oblig. ff. l. si alij. de usufructu. leg. ff.*

L A B E O XVII.

Ei fundo quem quis vendit, seruitutem imponi, etsi non sit utilis, posse existimo: veluti, si aquam alicui ducere non expediret, nihilominus constitui ea seruitus possit: quadam enim habere possumus quamuis ea nobis utilia non sunt.

Hanc enarraui in l. Quoties. supr.

S V M M A R I A.

- 1 Modos transferenda possessionis multos esse.
- 2 In seruitutibus non nisi ciuilem intelligi posse.
- 3 Longe diuersam esse causam possessionis iurium & corporum.
- 4 Illa enim quotidie constitui, non vt corpora eo solo tempore quo vendantur.
- 5 In constituenda seruitute cur non opus sit Labeonis cautione.
- 6 Contra in condemnatione euentus is est, vt caueat condemnatus.

I A B O

IABOLENVS XVIII.

Quoties via, aut aliquod ius fundi emeretur, cauendum esse putat Labeo, per te non fieri quominus eo iure uti possim, quia nulla eiusmodi iuris vacua traditio esset. Ego putō, utrum eius iuris pro traditione possessionis accipiendum esse; ideoque interdicta veluti possessoria constituta sunt.

Transfertur possessionem quis vulgari quidem modo, cum in vacuum possessionem alium inducit, *l. qui pradium, de distract. pign. Codice.* Sed & cum mutata possessionis causa, alieno nomine se possidere constituit, qualis est qui in re vendenda usufructum eius retinet, *l. quisquis de donat. Codice,* vel si ei, cui rem quam ante commodauerat, aut locauerat, postea vendat, aut donet, aut dotis nomine det, tunc enim tamen ex causa venditionis, donationis, aut dotis non tradidit, nuda tamen voluntate eam transfert, *l. quaedam mulier. de rei vend. Digestis,* vel qui emptorem in vacuum quidem possessionem non induxit, si modo diu sciens passus est rem venditam ab emptore possideri, *l. minus instructus est de acqui. vel amitt. poss. Codice l. si à te emero. si seruit. vendic. Digestis,* vel qui emptionis instrumenta tradidit, *l. 1. de donat. Codice.* Transfertur quoque possessio sine traditione privilegiario quodam iure, veluti in specie, *l. fin. de sacrosanct. Eccles. C. & aliis multis.*

2 Quoties via, aut aliquod ius fundi emeretur, quia nulla eiusmodi iuris va-

cuæ possessionis traditio est, cauendum esse dicebat Labeo per te non fieri quo minus eo iure uti possim, cum reprehendens Iabolenus, ait, utrum eius iuris pro traditione possessionis accipiendum esse. Caius dari ea iura, & transferri in emptorem, legatarium, & huiusmodi eis in fundum seruientem animo constituendæ seruitutis inductis, *l. 2. §. dare, de usufr. ff.*

Quo * fit ut traditum sit, seruitutes prædiorum per traditionem vel patientiam constitui, *l. si ego §. 1. de publ. in rem actio, ff.* ut autem in his iuribus longe diuersis modis constituimur possessores quam in corporalibus, ita possessionis horum longe diuersi sunt progressus & effectus. Nam in corporalibus accedunt cuique tempora sui auctoris ad præscriptionem implendam, *l. Pomponius, §. 1. de acqui. vel amitt. poss. ff.* In his, non coniunguntur tempora auctoris cum temporibus successoris, *l. si ades, §. libertas, de seru. urb. ff.* Corporalia quoque cum dicimur possidere, cum eis incumbimus, aut alius nostro nomine: hæc vero iura cum in alieno aliquo vitimur, *l. & seru. qua in superficie, de seru. urb. ff.*

Quamobrem * in his idem est possessor & petitor, *l. si forte, §. secundum, si seru. vend. ff.* Cum in corporalibus possessio ipsa per se possessorem abunde tueatur, *l. is qui destinavit, de rei vend. ff.* & quia seruitutum vera traditio fieri non potest: responsum est, eas quotidie constitui, & quotidie legari, non ut proprietates eo solo tempore quo vendicatur, *l. 1. §. si. de usufr. accrescen. ff.* diciturque qui seruitutem constituit & imposuit eam nihilominus debere, etiam post constitutam, *§. ideo de seru. rust. nec per constitutionem vllam liberari posse, ut notatur in l. corruptio-nem, de usufruct. Codice.* Ex eodem

XX x fonte

fonte illud quoque est, quod de via
mero iure nemo detrudi potest, l. se-
quitur, §. si viam de usucap. Digestis.
Item illud, ut in illis patientia indu-
cat officium prætoris, l. i. §. fin. de seru.
rust. ff.

5 Vnde* consequens est, ut in consti-
tuenda seruitute ea Labeonis cautione
opus non sit ex sententia Iaboleni,
cum prætor interdicto tueatur consti-
tutam. Cui contrarium non est, quod
confessoria & negatoria euentus is
est, ut victus cautionem præstet, neque
se, neque successores suos prohibitu-
ros ire, agere, tollere, & similia, l. harum
si seru. vend. §. l. si de via, de aqua quo-
tid. & astiu. ff.

6 Hoc* enim ideo est, quia iam sefel-
letat victus, ut in posterum vim ab eo
factum iri merito suspicari possit vi-
ctor. Quemadmodum ubi quis vici-
num prohibuit seruitute uti, nec sui
potestatem facit, absentis bona vici-
nus possidere iussus inde non ante dis-
cedit, quam sibi constituta sit seruitus,
ut iam ei non sit necesse de iure suo
docere, eo qui sui potestatem non fa-
cit actoris partes sustinente, l. is cuius
familia, si seru. vend. §. l. a quo fundus, de
damn. infect. ff. l. prius, de non. oper. nun-
ciat. ff. Exasperantur enim leges in
omni genere controuersiarum aduer-
sus eos qui litigare maluerunt, quam
cedere. Nam si seruus communis fur-
tum fecit, quisque dominotum ante
noxale iudicium acceptum potest par-
tem suam cedendo securitatem conse-
qui: cum noxali iudicio suscepto in
solidum teneatur, l. si seruus communis,
de noxal. acti. ff. nec ad rem facit quod
ad iudicis officium non pertinet fu-
turi temporis tractus, l. i. §. socius si
ideo, versic. Paulus, de usur. ff. Nam tum
id locum non habet, cum quod futu-
rum non est, ex iure præsentis pendet,

l. i. de senten. qua sine cert. quant.
profer. Cod.

PAVLVS XIX.

*Si intercedat solum publicum, vel
via publica, neque itineris actus-
ve, neque altius tollendi seruitu-
tes impedit, sed immittendi, pro-
tegendî, proficiendi: item flumi-
num, & stillicidiorum seruitu-
tem impedit, quia cælum quod
supra id solum intercedit, libe-
rum esse debet.*

Hanc quoque supra explicui.

S V M M A R I A.

- 1 Actionem negatoriam in corporalib.
non usurpari.
- 2 In seruitutibus vero, quia ex vitio
iuris quod aduersarius præendit,
causam quisque probat suam, con-
trarium receptum esse.
- 3 Negatoriam tamen vi ac potestate
confessoriam esse.
- 4 Quæ de seruitutibus actiones com-
petunt, an fructuario comperant.
- 5 Seruitutes quæ deberi non nisi domi-
nis & à dominis possunt, ubi co-
perunt, aduersus quemvis vendi-
cantur.
- 6 Contra seruatur in iis, in quibus fa-
cto opus est.

§. Si ususfructus tuus sit adium,
proprietas mea, quæ onera vi-
cini sustinere debeant, mecum
in solidum agi potest, secum vero
nullo modo.

In

IN superioribus, tamen non ad amissum, de multis tamen dictum est quæ in tractatum de servitutibus incurrunt, veluti, quid sint, & quales, quoque earum genera, & quo iure, & ad quid constitutæ, & constitutæ quemadmodum amittantur. Postremus erit labor, quærere, de servitutibus quæ actiones, quibus competant, & aduersus quos. Et illi quidem qui sibi servitutem competere contendit, confessoria competit.

1 Negatoria * vero, domino qui negat. *l. de servitut. si servit. vend. ff.* quale actionis negatiuæ genus in corporalibus non usurpatur, quoniam in corporalibus quicumque cum alio agit, ex eo iure quod ipse habet causam suam iudici probare debet, veluti si hunc fundum meum esse apparet: nec debet dicere, si fundum hunc aduersarij non esse apparet. Quia res alienas possidēs, licet iustam tenendi causam nullam habet, tamen non nisi suam actionem implenti restituere cogitur. *l. fin. de rei vend. C.* Non enim quod meum non est, id proinus tuum est. *l. sed & si possessori, de iureiuran. ff.* Quod si neque meus, neque tuus fundus est, te tamen vincere debeo in hoc iudicio, cum in pari causa melior sit causa possidentis.

2 At * ubi de servitutibus negatoria agitur, tamen non ex eo iure quod qui agit habet, sed ex vitio iuris quod aduersarius prætendi causam suam probare nitatur & verba quibus agit in negationem sonent:

3 Tamen effectus ipse * actionis confessoria est vi ac potestate. Perindeque est cum dico, si apparet hunc servitutem in meo fundo non habere: ac si dicerem, si apparet fundum meum à servitute liberum esse. Competunt autem hæ actiones interdum etiam non-

domino veluti, creditori. *l. creditori. de noui. op. nunc. ff. item superficiario. l. 1. §. fin. de superfic. D.*

Denique * & usufructuario: Sed de eo non satis constat inter veteres Iurifconsultos. Nam Iuliano quidem placet, usufructuario aduersus vicinum vendicandum servitutem ius esse. *l. 1. §. item Iuliano. de remiss. D. At Marcellus, Labeoni, & Neruæ, contra. l. 1. si ususfruct. per. D.* In eo autem, non convenire Iuliano cum Marcello, Labeone, & Nerva, facile intelligimus. Sic enim scriptum est. Si fundo usufructuario servitus debeatur, Marcell. lib. 8. apud Iulianum sententiam Labeonis & Neruæ probat, existimantium, servitutem quidem cum vendicare non posse, verum usumfructum vendicaturum. Porro, quo sensu dici potest, apud Iulianum probari Marcello sententiam Labeonis: si eadem fuit Neruæ & Labeonis, quæ Iuliani sententia? Iuliani autem superior sententia ab Ulpiano relata in *l. 1. §. item Iuliano. de remiss. D.* scripta est ab ipsomet Iuliano in *l. 2. de non. oper. nunciat. D.* Nec est nouum ut is à cæteris in eo dissideat, cum sæpe alias etiam eodem responso diuersæ veterum sententiæ proferantur. *l. 1. de contrah. empr. & vend. l. Claudius, de acqu. hared. & infinitis aliis.* Sed quanquam obtinuit Neruæ & Labeonis sententia, vendicare servitutes usufructuarius non possit, quia scilicet de iure alieno contenderet: incidere tamen casus potest ut necessario ad Iuliani sententiam decurrendum sit. Quia accidere potest, ut usufructuarius tamen incommodum, ex opere patiat, vendicare tamen usumfructum non possit. *l. si ususfruct. fundi. de aqua plu. arcen. D.* Nam, si vicinus opere nouo fundo usufructuario nocet:

XXx 2 air

ait Iurisconsultus fructuarium experi-
ri interdicto quod vi aut clam posse,
hoc est, si iam nocuit. Eo enim inter-
dicto præstari damnum solet, *l. quam-*
quam. §. idem Iulianus, de aqua plu. ar-
cend. Quod si inquit, fructuario id in-
terdictum non competit, quod tum
est, cum ante litem contestatam non-
dum damnum datum est: in id enim
interdictum solum venit damnum,
quod ante litem contestatam datum
est, *l. Arteius. §. de eo, de aqua plu. arcen.*
ff. Quærendum est, inquit, an utilis ei
quasi domino actio. aqua plu. arcen.
dari debeat, an vero etiam contendat
ius sibi esse uti frui: sed magis est uti-
sem aquæ pluviæ arcendæ actionem ei
accommodare. Hoc ideo Iurisconsul-
tus, quia quoad vicinus opere manu-
facto fructuario nocuerit, nequicquam
aduersus vicinum qui opus fecit ven-
dicat vsumfructum fructuarius, cum
nondum impediatur frui: Attamen
quia opere facto damnum timeretur, ut
quia sata obrui aqua possunt, merito
non expectabit fructuarius ut damnum
detur, ut sic demum vel vsumfructum
vindicare, vel interdicto quod vi aut
clam agere possit: Sed occurrerit damno
futuro per actionem aquæ pluviæ
arcendæ. Quamobrem opere facto
quod nocere possit, nondum tamen
nocuerit, deficientibus omnibus aliis
actionibus necessario fuit danda fru-
ctuaria utilis actio aqua plu. arcen. in
qua futurum damnum venit, *l. Arteius*

§. in hoc iudicium, de aqua plu. arcen. ff.
ut in vniuersum verum sit, fructuario
seruitut. vendicationem non dari cum
vsumfructum vindicare potest: Quod
si non possit, tunc dari, ut tamen de
seruitutib. non aduersus vicinum, ita
aduersus dominum agat, *l. 1. §. item Iu-*
lian. de remiss. ff. l. 2. de noni. oper. nunc. ff.

Ut * autem de seruitutibus actiones
illæ non nisi dominis competunt, &
aduersus dominos.

Ita * vbi semel coeperunt seruitutes,
non tantum aduersus eum qui domi-
num in fundo seruiente habet, sed &
aduersus quemuis vindicari possunt
l. 1. §. competit de aqua quot. & esti. l. si
quis diuturno, §. 1. si seru. vend. Sed ta-
men illæ in quibus facto opus est, ut
non nisi domino, ita nunquam nisi ad-
uersus dominum dantur, qualis est ser-
uitus oneris ferendi, de qua hoc loco.
In ea enim facto opus est, puta refe-
ctione parietum ad onera sustinenda,
præualuit enim in ea seru. Seruij sen-
tentia, ut possit quis defendere sibi ius
esse cogere aduersarium reficere parie-
tem ad onera sua sustinenda, *l. & si*
forte, §. etiam si seru. vend. ff. Atque ob
eam quoque causam, in ea seruitute, si
ædes plurium dominorum sint, non in
solidum, ut in cæteris seruitutibus ad-
uersus singulos agitur, *l. & si forte §. si*
ades plurium, si seru. vend. ff. Quia in
cæteris quidem seruitutibus patientia
tantum opus est, in hac etiam refectio-
ne, atque ideo facto & impensa.



I N D E X

RERVM ET VERBORVM LOCVPLE-
tissimus, quæ in toto hoc Tractatu continentur, ordine
alphabetico dispositus, in quo prior numerus margi-
narum, numerum Summariorum, posterior, paginam
denotat.

A



- BARTOLO scripta seruitutis
definitio asserta à Neoteri-
corum calūniis, p.6.n.477
Accipitrem vel falconem
cum sonaleis argenteis in pedibus
iunctis quispiam acceperit: an priori
domino restituere teneatur, 7.409
Acquisitam seruitutem confirmari, &
seruitutem per partes retineri, diuer-
sam habere significationem, 1.505
Actio confessoria datur contra quem-
libet impediētem, vel turbantem,
vbi seruitus existat, 12.8
Actio de aqua pluuiæ arcenda ad hoc
vt competat quæ requirantur 2.
359
Actio negotiorum gestorū quo casu
competat, 28.133
Actio personalis fundum non conse-
quitur 6.6
Actio quænam sit quæ pro cloacis
competat, 12.154
Actio quæ competat socio reficere vo-
lenti in casu permissio contra alium
socium prohibentem, 7.179
Actio qualis competat contra proten-
dentes pannos in aliorum præiu-
diciū, 6.190
Actio quæ competat illi, in cuius fun-
do contra seruitutem debitam quis-
piam pascitur, 37.389
Actio quam quis diuturno vsu & lon-
ga quasi possessione nactus est, cur
vtilis appelletur, 7.638
Actio in noxali emendatio damni
est in obligatione: & datio damni
pro noxa est in solutione, 45.395
Actionem negatoriam in corporali-
bus non usurpari, 1.531
Actionem negatoriam vi ac potestate
confessoriam esse, 3. ibid.
Actione iniuriarum si agam, quia per-
cussisti me in facie cum pugno, &
de percussione in spatulis probetur,
an absolutio sequi debeat, 9.66
Actiones suas remittentibus regressus
dandus non est, 44.394
Actioni de via publica, an fideiussor
XXx 3 accedere

Index Rerum,

- accedere possit, 76.289
 Accusatio vel requisitio de crimine si
 fiat, quod certo die vel loco com-
 missum dicitur, si de alio die vel lo-
 co probetur, nunquid ad condem-
 nationem sufficiat, 8.66
 Actum qui habet, an iter quoque ha-
 bere dicatur, 2.257
 Actus est ius agendi vel iumentum
 vel vehiculum, 1. ibid.
 Actus & iter in quo differant & conue-
 niant, 3.257
 Actus & via in quo differant, 5.258
 Actus Latitudo quanta esse debeat, 6.
 ibid.
 Actus electio ad quem spectat quando
 sine vlla loci determinatione con-
 stituitur, an scilicet ad constituen-
 tem, & eius heredem, an illi, cui
 actus seruit. constituta fuerit, 9.259
 Actum per certum locum si quispiam
 alicui cesserit, an possit postea plu-
 ribus per eundem locum cedere
 actum, 10. ibid.
 Actus seruit. in fundo habens, an per
 quamlibet eius partem seruit. actus
 vti possit, & aliquando per vnam,
 aliquando per aliam, 8.258
 Actus seru. si fundus debeat: & vi flu-
 minis pons occupatus sit: & postea
 alluione restitutus: an seru. amissa in
 pristinum statum restituatur, 12.259
 Actus servi. locus debens si quis inun-
 datus fuerit, an Dominus fundi pati
 teneatur: quod possit ille cui seru. de-
 betur, in alia parte fundi agere, 13. ib.
 Actus vni si deberetur: ut vehiculis
 trium generum vteretur: & alio ge-
 nere vti fuerit: vel quid superfluum
 egerit: an per hoc ipsam seruitutem
 amiserit, 11. ibid.
 Actus agentium vltra eorum intentio-
 nem operari non debent, 27.385
 Edificio an nedum praesenti sed etiam
 futuro, seruitus imponi vel acquiri
 possit, 2.36
 Edificandum si sit in praedio seruiri-
 rem debente, cuius expensis aedi-
 ficandum sit, 8.60
 Edificatum quicquid est in meo, & per
 me possessio, solo meo cedit, 9.88
 Edificet si quispiam, vel dimittat, vel
 protendar, tignum in alienum, vel
 publ. qua actione conueniri poterit,
 13.92
 Edificatio excellens nunquid ad vici-
 ni mei emulationem fieri praesuma-
 tur, 3.119
 Edificauerit si quispiam super pariete
 alieno, quid iuris, 10.125
 Edificium super pariete, cedit parieti
 inferiori, 20.151
 Edificans in solo alieno sicut alterius
 sumptus non repetit, si scienter aedi-
 ficauerit, ita etiam scienter muro
 communi super aedificans, 29.133
 Edificia inferiora habens, si ignem fa-
 ciat, & per foramen vel per fene-
 stras fumum in superiora aedificia
 immittat an possit, 1.166
 Edes duae eadem contiguatione con-
 textae si pluribus legentur, quisque
 legatarius habebit quatenus pars
 sua sibi legata durer, nec vnus con-
 tra alium agere poterit, ut tigna non
 existant, sicuti testamenti: vel mortis
 tempore erant, 1.173
 Edificandi licentia in loco publico
 sine incommodo & damno alterius
 concessa intelligitur, nisi expresse
 dicatur etiam cum alterius damno
 & incommodo, 5.186
 Edificium iuxta plateam autoritate
 publica si destruatur, an platea am-
 pliatur, & vtrum via iuxta illud
 aedificium destructum desinat esse,
 platea, an via remaneat, sicut erat
 primo, 11.267
 Edium. appellatione, omnes aedificij
 species continentur, 9.462
 Aestas

& Verborum.

- Æstas** quando dicatur, 104.351
Aer eiusque vsus communis est sicut mare, & littora maris, 1.459
Aer quando malus est, nunquid quis ibi stare vel venire teneatur, 4.560
Æqualitas plani qualis esset debeat, 2.419
Aggeres Valla fluminum esse dicuntur, 1.451
Aggeres in fundo suo si vicinus ex rusticitate vel pacto habeat, an Dominus superior inferiorem cogere possit, ipsos aggeres munire, 3.451
Aggeres rumpentes fluminis Nili, qui in Ægypto est, qua poena puniantur, ubi etiam quid de aggeribus Padi apud Ferrariam, 7.452
Aggerem qui in fundo vicini superioris erat, si aquæ vis deiecerit, &c. quid iuris, 4.451
Aggeribus in meis si ego propter aquarum inundationem coronellas fecerim eleuando ipsas, ne aqua excedens aggeres confectos fradum meum inundarent, an eas etiam pro arbitrio meo propria autoritate impune remouere possim, 6.452
Agro meo in inferiori si magna aquarum abundantia fuerit, ex agro superiori proveniens, an aggeres & foueas mihi habere liceat, 2.451
Aliter quam haftenus explicata l. quod ad seruitutes ff. de cui. &c. 3.475
Alluionis materia, remissiue, 1.446
Alueus mutatus vel relictus quando dicatur, 6.444
Alueus proprie est fluminis venter, & alia multa de alueo, 1.442
Alueus quomodo publici iuris esse intelligatur, 2.443
Alueus si mutatus fuerit, an nouum flumen dicatur, 5.444
Annuli ferrei lapidibus infixi, in quibus equi alligantur, ad ciuitatis ornamentum sunt, 15.128
Animal qui in fundo reperit, in quo sibi iuris pascendi seruitus debetur, an ipsum occidere possit, vel retinere, donec damnum reficiatur, quod dedit, vel donec cuius sit animal illud, cognoscatur, 30.387
Animal in pascuis dimissum an per illum possideatur, qui id ibi dimisit, 48.396
Apes alienas, Si quis fumo facto fugauerit, vel necauerit, qua actione teneatur, 2.166
Aqua cadens in curte tua naturaliter, si per se ad curtem meam currat, an licitum sit mihi aliquid facere, per quod decursus impediatur, 2.27
Aqua cadens in curte mea naturaliter, & per se si ad curiam tuam discutat an tibi in curte tua aliquid facere licitum sit, vt aquæ cursus impediatur & in curte mea remaneat, 4.149
Aqua pluuiæ dicitur, quæ de cælo cadit, aut imbre excreffit, vel colorem mutat, 1.359
Aqua quando aliquid moderate vel immoderate fieri dicatur, 84.342
Aqua si ad vicini fundum per plures riuos discurrere solita fuerit, an in vnum riuum tantum transmitti valeat, 82.341
Aqua si ex fundo meo superiori ad tuum inferiorem descendat, & totum fundum tuum inundet ex magna aquarum abundantia: quaeritur an ego qui sum dominus fundi superioris, aquam in fundo meo retinere cogar, faciendo fossam, aggeres &c. Secundo, posito, quod non cogar retinere, an te inferiorem cogere possim, vt eam in fundo tuo recipias, vel patiaris quod aqua descendat ex meo ad tuum, & ex tuo ad alium inferiorem, 71.334
Aqua si discurrat à fundo Titij superiori in fundo Sæpronij inferiori per venas subterraneas:

Index Rerum,

- subterraneas: demū Sempronius fo-
dit in suo fundo, & venas aperit, ita
vt tota aqua ad fundum ipsius Sem-
pronij descendat, & delinat ad su-
perficiem fundi Titij ascendere,
quid iuris, 67.333
- Aqua quando discurrisse dicitur iure
facultatis tantum, non autem serui-
tutis, 57.324
- Aqua si de vnus molendino exeat, &
alter eam capere velit, & ad molen-
dinum suum ducere, adeo quod pri-
mum molendinum non impediat an
possit, 41.314
- Aqua per se ipsam fluens an præscrip-
tionem vel consuetudinem inducere
poterit, 25.304
- Aqua si ex certo fundo superiore ori-
atur, & per quendam alueum ad par-
tes inferiores descendat, aquisque
aliquando pluuiialibus adeo crescat,
vt in alueo contineri nequeat: an
tunc ille qui est in parte superiori,
ripas ita eleuare cogatur, vt vsque ad
mare discurrat, 27.307
- Aqua per se ipsam fluens an præscrip-
tionem vel consuetudinem inducere
valeat, 4.57
- Aqua Stillicidij vicini si iure seruitu-
tis cadat supra Domum meam vel
arcam per regulas, quæ vulgariter
cuppi nuncupantur, an facere pos-
sim, quod cadat per viam vnus can-
nalis Lignei, vel lapidei etiam can-
nalis existentis super ipsius cup-
pis, 3.75
- Aquæductum loco cloacæ vsque ad
viam publicam an facere liceat,
8.154
- Aquæductum alicui in suo habere non
licet, per quem aqua in alienum
fluat: & quomodo contra eum agi
possit, 1.206
- Aquæductum an per vicini fundum
facere liceat, 2.207
- Aquæductus in seruitute quid veniat,
& quid non, 11.300
- Aquæductus seruitus quomodo acqui-
ratur, 24.304
- Aquæductus seruitutem totam quis
habere & concedere possit, & quis
etiam ad aquam ducendam cogi va-
leat, 27.305
- Aquæductus seruitus, cui vel quibus
concedi possit, 29.307
- Aquæductus seruitutem si vni concessi
an alteri postea concedere possim,
30. ibid.
- Aquæductus seruitutem si tu, cui pri-
mo concessi, vis postea aliis conce-
dere an possis, 31.308
- Aquæductus seruitus quomodo, quali-
ter, & quando, & per quem locum
constitui vel acquiri possit, 32. ibid.
- Aquæductus seruitus si ex flumine de-
beat, & ipsum flumen alueum mu-
tauerit, quid iuris, 35.309
- Aquæductus seruitute, quomodo &
qualiter quis vti possit, 47.317
- Aquæ ducendæ seruitutem ad molen-
dinum si quispiam habeat, propter
aquarum abundantiam aliud molen-
dinum construere non poterit,
48.318
- Aquæ publicæ de ductu inter duo ca-
stella quaestio erat, & inter se fuit
lata sententia, demum Imperator
vnam de illis castellis mihi concess-
it: nunquid illam sententiam serua-
re teneat, 49. ibid.
- Aquæ ducendæ ius qui habet, si aliam
aquam admiscuit, nunquid prohi-
beri possit, 68.333
- Aquæ ducendæ de riuo qui ius habet,
an cuniculum subterraneum, per
quem aquam ducere facere valeat, 89.
344
- Aquæductus seruitus qualiter reti-
neatur, & in ea quis teneat debeat,
93.345

Aquæductus

& Verborum.

- Aquæductus seruitus quomodo amittatur, 95.347
- Aquæductus seruitus propter fluminis inundationem, an pereat, 96.348
- Aquæ alterius per immissionem, de qua nulla seruitus debetur, an aquæductus seruitus amittatur, 98. ibid.
- Aquæductus circa materiam, quomodo in iudicio procedatur, 99.349
- Aquæductus seruitutem per fundum tuum ad fundum meum si mihi debeas, non poteris in fundo tuo fodere, vel aliud facere per quod aqua corruptatur, 2.405
- Aquæ seruitutis materia, 1.410
- Aquam de domo tua in curtem meam, vel e contra, sine aliqua seruitute an proicere possis, 2.93
- Aquam duxisse iure seruitutis, vel iure simplicis facultatis, quando quis dicatur, 54.322
- Aquam ducendi ius seruitutis per fundum tuum si habeam, & per riuum apertum duxerim, & nunc riuum subterraneum facere velim, an possim, 61.318
- Aquam ducendi per vicini fundum si quispiam habuerit & duxerit per riuum, & deum vel ita nonam canale vel fistulas in riuo collocare, quæ nunquam habuerit, an possit, 62.319
- Aquam ex suo stillicidio supra stillicidium vel aream vicini, an quis regulariter diuertere possit, 2.75
- Aquam in vicini fundum an immittere licitum sit, 1.205
- Aquam ex flumine an cuilibet ducere licitum sit, per occupationem factam propria auctoritate, 39.313
- Aquam propter inundationem si propria auctoritate in riuo siue fovea, vel in ageribus coronellas feceris, ne aqua sub abundans in fundum fluere, an impune eas remouere possim, 78.340
- Aquam qui excludit, quam naturaliter, & seru. iure in fundum recipere tenebatur: ne in suum fundum veniat, sed in alium deriuetur, an aquæ pluuiæ arcendæ teneatur, 75.337
- Aquam si duo ex flumine publico ad fundum suum ducere velint, & se inuicem impedian, quis præferatur, 43.315
- Aquam si quispiam habeat, ius claudendi certis horis, nunquid ita claudere possit, vt nihil, quo alias stillare consueuerat, ad partes inferiores Stillare possit, 60.327
- Aquam per fistulas vel canales si primo per vicini fundum duxerim, & nunc per riuum ducere velim, an possim, 63.329
- Aquam vel alias immunditias, in stratum publicam, vel alium locum publicum, an proicere liceat, 2.205
- Aquam vt illic proicias, si duos tibi terræ pedes concedam, an proprietatis vel vsus concedi videtur, 4.206
- Aquarolus quid proprie sit, 1.204
- Aquarolo vicini mei si aquam descendentem videam, & ex suo ad curiam meam cadentem: an aliquid in meo facere possim, propter quod aquæ fluxus impediatur: ita quod in vicini solo remaneat, 3.204
- Aquarolo vicini si aqua in fundum meum descendat, quid iuris, 4. ibid.
- Aquarolo tuo si aqua in via publica descendat, nunquid ego vicinus contra te agere possim, 5.205
- Aquarolum si quis in suo habeat, & aquam per vnam tegulam ducat, quæ cadat in suum, puta in curiam vel hortum: deinde illa aqua paulatim in fundum vel penum vicini vel communi descendat, an cogi possit, vt dictam aquam in suo retineat, ne in alium veniat, 2.204
- Arbor si radices miserit in fundum meum, Y Y y

Index Rerum,

- meum seu in murum domus meae; an eas propria auctoritate incidere valeat, vel cum auctoritate iudicis, 3.224
- Arbor ex fundo tuo in viam publicam si ita caderet, vt itineri impedimento esset, eamque pro derelicto habeas quid iuris, 9.227
- Arbor cuius esse videatur, radicibus in vicini fundo arboraliter illatis, 11. ibid.
- Arbor si in fundum vicinum radices portexerit, an vicino eas incidere liceat, 10. ibid.
- Arbor tua si supra domum meam, vel fundum meum pendeat, an illud totum, quod ex arbore super meo pendet, auctoritate propria abscindere possim, 4.225
- Arbore tua supra domum meam pendente, quod remedium comperat, 5. ibid.
- Arborem si quis in suo plantauerit, iuxta alterius regionem, legitimo dimisso Spatio: & postea radices in tantum excreuerint, quod domus mea fundamento ruinae periculum afferat, an contra eum, qui plantauerit, vel qui plantatam habeat, agere potero, 2.224
- Arbore ex mea si fructus in fundum tuum cadant, an mihi colligere licitum sit, 15.228
- Arbores alienas si quispiam in suo plantauerit, vel suas in alieno, cuius erunt, 12.227
- Arbores alienas incidens, Aquilia, & arbor. furtim caesarum tenetur, 13. 227
- Arboris appellatione quid veniat, 14. ibid.
- Area an praedium urbanum dicitur possit, 9.25
- Areae vsum fructum habens nunquid aedificare possit, 5.120
- Areae alicuius dominus an possit claudere aream vicini ex parte sua versus curiam, ianuam tabulas affigendo, ita quod areae dominus in aream suam exire non possit, 7.143
- Arbores si dominus cadere voluerit, & nauta arboribus nauem ligare velit, quid iuris, 4.431
- Aream si quispiam habeat in qua frumentum ventare solet, vt à palea excutiat, an vicinus in suo aedificare possit, ita vt illi areae ventum auferat, 7.460
- Armatura machina dicatur illa, super qua operarij ad aedificandum stant, 1.213
- Armatura regulariter in solo alterius poni nequit, 5. ibid.
- Armatura si male ligata fuerit, vel in ea pertica, vel funes posita fuerint, quae vetustae erant, propter quod vnus de armatura cecidit, an magister de armatura teneatur, 6. ibid.
- Armaturam vicinus aedificans an supra vicini solum ad murum ponere possit, vt laborantes valeant super illa armatura stare ad laborandum, 2. ibid.
- Armaturam in fundo vicini an ponere licitum sit, 3. ibid.
- Armaturam si quispiam in suo muro habeat, & eam in vicini muro ponere velit, ita quod in ea requiescat, quid iuris, 4. ibid.
- Attamen quae verba ad constitutionem sero. pertinent, ea non ad factum, sed ad ius seruitutis referri, 3.514
- Auis vel aliud quodpiam animal cum est in arbore, in aere esse dicitur: non autem in terra, 9.460
- Aucupari vel venari in fundo alieno licitum est, & de consuetudine vsurpatur, si tamen dominus volentem ingredi fundum suum causa venandi, vel aucupandi prohibeat, non erit ei licitum, 1.408
- Balneum

& Verborum.

B.

- B**alneum vel stufam facere etiam inuito socio in communi licitum est, dum tamen ex hoc communis paries non lædatur, alias secus, 1.200
- Balneum construere in pariete proprio iuxta vicini parietem an licitum sit, 2.165
- Balneum qualiter de iure construipossit, 3. ibid.
- Balneum seu stufam an usufructuarius possit in fundo usufructu. construere, 4. ibid.
- Balneum seu stufam ad usum publicum an inquilinus vel usufructuarius deparare possit, 5. ibid.
- Balneator vel stufar. an de recepto teneatur sicut nautæ, caupones, stabularij, 6. ibid.
- Balneorum & Themarum calefactiones an munera personalia esse dicantur, 7. 166
- Banna malorum in flumine commissorum, si alicui concessa fuerint, non venient banna in fluminis ripa commissa, 11. 449
- Barones & Comites & alij superiores colligentes pedagia, vectigalia, stratas securas tenere debent, 91. 245
- Bello capti inter Christianos, serui non efficiantur, 4. 3
- Beneficium qui ad suam collationem habet, non cadit in generali expectantium impetratione, 2. 100
- Bestia fera, si in laqueo alieno reperiat, an aucupantis erit, 4. 408
- Bestiam feram si vnus vulneret, & alius capiat, cuius erit, 5. 501
- Bona fides in præscriptionibus an præsumatur, 2. 48
- Bona fides in quibus casibus allegari debeat, 3. ibid.
- Bona fides an in libertate præscribenda requiratur, 4. ibid.

Bononienses licite de flumine Recij aquam ducunt, quæ postea in padum intrat, 40. 313

C.

- C**aminum faciens an vicino inuito murum in solario communem facere possit, 5. 198
- Caminum quancumque aliquis in pariete communi ædificare velit, & murus ita debilis existat, vt pro faciendo ignem temperatum etiam pro vsu suo torreretur: an possit facere murum paruum à parte sua vnus pedis altitudine, vt communiter ipsa flamma ascendere possit, 9. 199
- Camini tubus an, & vbi quomodo fieri debeat, 11. 200
- Campanea an prædium vrbis vocetur, 6. 24
- Capellam vel Ecclesiam si quispiam fecerit & in memoriam sui insignia sua apponi fecerit, an clerici ea delere possint & alia imponere, 10. 210
- Casa quid proprie dicatur: & quid capanna, 4. 403
- Castella seu fortificia nunquid in suo solo ædificare licitum sit, & maxime in confiniis territorij, 7. 121
- Castellum quid proprie dicatur, 2. 156
- Castro concesso munitiones quæ ad castri defensionem existunt concessæ intelliguntur, 12. 436
- Causa possessionis iurium quotidie constituitur non vt corpora eo solo tempore quo vendicantur, 4. 529
- Cautela ducendi aquam ex flumine, 44. 515
- Cisternas habens, si cisternas legauerit, an debeat aqua in ea regione, Y Y y . 2 in

Index Rerum,

- in qua aqua venalis est, vt in regione Africa & Aegypti, 9.152
- Cisternas habentem an seruitus vel obligatio personalis sequatur, 10. ibid.
- Cisternam si quis aperuerit vel foderit, & eam non cooperuerit, cecideritque bos vel asinus in eam, an talis teneatur, 8. ibid.
- Ciuitas vel castellum quod habet marum imperium si occupetur à Tyranno, ipse retinet suam quasi possessionem imperij seu iurisdictionem, 3.57
- Ciuitas Paduæ non potest facere aliquid statutum nec aliquid alienare, sine Venetorum licentia, apud quos omnis administratio existit, 23.272
- Ciuitas vel villa si de nouo vnam viam facere velit, & onus rebus pro viâ vel pontium expensa imponere voluerit, an etiam Ecclesiis imponi possit, 50.281
- Ciuitatem aliunde quam per portas sub pœna capitis egredi non licet, 10.143
- Ciuitates in mari fundatæ ipsorum ædificantium sunt, 4.422
- Ciuitates maritimæ an etiam in mari distractus habeant, 27.427
- Ciuitatum quæ superiorem non recognoscunt, vt est Ciuitas Venetiarum & Florentiæ, si vna, bona alterius occupauerit, illa per vim recuperare potest, 12.91
- Clastrum vnde dicatur, 1.144
- Clerici ad viarum reparationem an teneantur, 48.281
- Cloacæ quid proprie sit, & quid eius appellatione veniat, 1.153
- Cloacam inter ædes meas & tuas, te etiam inuito, & contradicente, an de nouo mthi facere liceat: & si denuncias nouum opus, tuam denunciationem contemnere possim, 4.153
- Cloacæ vsus aliquis si habeat vi, clam, vel precario: & velit cloacam reficere, vel purgare, an contra impediens sibi interdictum cloacæ prohibitorium competat, 5.154
- Cloacam in muro communi inuito altero socio, an vni socio facere liceat, 6. ibid.
- Cloacam in fundo vel domo sua an facere licitum sit, & ex ea aquam in viam publicam mittere, 7. ibid.
- Cloaca quid sit, & quid tubus, & quid fistula, & quid eorum appellatione veniat, 1.362
- Collis quid sit, & vnde dicatur, 1.418
- Colligere pomum ex arbore mea, vel ex cisterna mea aquam haurire, an seruitus personalis esse dicatur, 9.8
- Columbas capiens de alieno columbario, etiam in suo furtum committit, 1.218
- Communione stare nemo cogitur, 39.390
- Communitas seu viciniæ si habeat vnum puteum, vel furnum, vel porticum communem, qui purgatione vel refectiōe egeat, & quidam ex vicinis collectæ expensam euitare volens vsui vel commodo illius renunciare velit, an possit, 4.150
- Concessio quæ in ius sonat, quando est respectu incerti, sed certificandi per eum cui sit, qualis seruitus colligatur, 8.7
- Concedam si tibi castrum cum toto territorio, an in ea concessione locus Syluestris, vel vsus aquarum veniat, 11.436
- Concessionis Verba quando sonant in ius, quæ seruitus eliciatur, 7.6
- Concessi tibi aream, vt ibi domum ædifices, in qua me cum sociis meis transseuntibus recipere debeas, an apla

& Verborum.

561

- ipſa domo deſtructa, quocunq; caſu, nouam reedificare tenearis, 5.110
- Conceſſerim ſi alicui, vt nemore meo ligna incidere poſſit, & ad ſui libitum accipere, an poſtea alteri concedere poſſim. 15.417
- Conceſſum ſi fuerit alicui, quod in aliquo nemore pro ſe & familia ſua ligna incidere deberet, & multis relictis familiis decedat, an & quantum incidere poſſit. 18.161
- Conclauē in neutro genere, vel conclauis in ſeminino quid ſit, 2.145
- Conduxit ſi quiſpiam vnum molen- dinum cum quatuor rotis, & con- uenit præſtare modios decem, pro qualibet rota: & poſtea conductor ibi aliam rotam conſtruxerit, an pro illa noua rota aliquid ſoluere teneatur, 9.160
- Confuſione ſeruitutes extingui, & quæ ſit eius rei ratio. 1.517
- Confuſione ſeruitutes extingui non eſt verum in iis prædiis, quæ poſſeſſione retinentur, quamdiu facta aliquo poſſidentur, niſi in hære- dis perſona, quia & pure legati aditione hæreditatis efficiatur do- minus, 2. & 3. ibid.
- Conſequentia non valet, aliquis ha- bet poteſtatem vel ius ducendi aquam ex flumine publico vel pri- uato, ergo habet ſeruitutem aquæ ducendæ, 46.316
- Conſtituta ſimpliciter ſeruitute, vtendi modus arbitriarius eſt, quo ad do- mino ſeruendis fundi non obliſ, 3.508
- Conſtitutione ſimplici ſeruitutis eun- di, abſque alia expreſſione an licen- tia faciendi ſchalas conceda videat- ur, 7.59
- Conſuetudo vel Statutum ſi dictaue- rit, quod ponticelli ſuper viam pu- blicam fieri poſſint, & duo ſint, vnus ex vna parte ſtrata, & alius ex alia, an eorum quilibet cum ponti- cellis ad ſtratæ medietatem ſe ex- tendere poterit, 7.187
- Conſuetudo vel Statutum ædificandi vſque ad certam menſuram, ædifi- cationem ſimpliciter prohibere po- teſt: & in multis etiam caſib. 2.118
- Conſuetudo in ædificiis faciendis at- tendenda eſt, 30.133
- Conſuetudine vel Statuto quis poteſt habere ius aquam tollendi per to- tam ex flumine vel caſtello, 4. 107
- Contentio ſi oriatur de his quæ in mari geſta ſint, vel ad mare ſpe- ctent, qualiter iudicandum, vel fa- ciendum erit, 21.426
- Contrarium receptum eſt in ſeruitute oneris ferendi quam in aliis præ- diorum ſeruitutibus, & quæ ſit eius rei cauſa, 2.514
- Contrarium eadem eſt diſciplina, 8. 159
- Conuentio ad incogitata non exten- ditur, 16.161
- Conuentio quando nulla extat, nec loci natura ſeruitutem imponit, quid iuris, vbi etiam quid ſeruitus per vetuſtatem, ſeu præſcriptionem ac- quiſita operetur, 79.340
- Conuerſantibus per viam publicam vbi eſt domus ruinoſa, per quod re- medium ſuccurratur, 3.178
- Creditor an debitorem prohibere poſ- ſit, ne ea ſylua nauem faciat, 8.43
- Creditor ſi hypothecaria agat contra ipſum poſſeſſorem: & poſſeſſor con- ſiteatur, rem de bonis debitoris fuiſ- ſe, ſed negat fuiſſe obligationis contractæ tẽpore, quid iuris, 15.380
- Cultura fauore non poteſt vnus ven- tum impedire, ne ad alterius præ- dium tranſeat, 5.399
- Cum per communem fundum vnus ex

X, Y 3

Domus

Index Rerum,

Dominis servitutem constituit, no-
 vissima demum cessione superiores
 confirmantur, idque qualem vim
 ac potestatem habeat interpretatio
 L. receptum comm. præd. ff. satis
 ostendit, 8.490
 Cuiusque rei facultatem iure servitu-
 tis deberi non posse, 3.405
 Cuppa Camini an & quo casu a socio
 fieri possit, 7.198

D.

DE aquis quid servandum est,
 quando non est aliqua conven-
 tio, nec loci natura aliquid declarat
 nec loci vetustas subest, 83.341
 Debitor meus si quidam sit, & in exe-
 cutione sententiæ feci ipsum pig-
 norari, an potuerunt pro pignore
 capi tegulæ domus vel plumbum
 vel ligna, 9.139
 Decimæ an solui debeant de his quæ
 in hortis nascuntur, 10.217
 Decimarum in præscriptione, & in
 aliis rebus Ecclesiasticis, an tempo-
 rum duplicatio, de quibus in iure,
 locum habet, 5.63
 Decimas nunquid rustici in horrea ad
 Ecclesias deferre debeant, 4.212
 Delictum si esset commissum in mari
 inter duas civitates punctualiter æ-
 que distantes in cuius confinio
 ipsum delictum commissum esse
 dicatur, 10.426
 De Incendio quod in domibus vel
 hospitibus sine dolo sit, an dominus
 teneatur, si domus erat aliena vel de
 rebus alienis in domo Combustis,
 11.463
 Depictus si esset quispiam in aliquo
 loco publico tanquam proditor &
 quispiam sine principis licentia il-
 lam picturam deleteret, an in aliquod
 edictum incideret, 11.210

Depingi facere potest insignia sua ille,
 cuius pecunia publicum opus fa-
 ctum sit, 9.210
 Depingi non potest facere insignia
 sua potestas officialis, vel priuatus
 quispiam, vel nomen suum in adi-
 ficio publico ponere, 8. ibid.
 Dictio Ad, cuius naturæ sit, 14.437
 Dictio in, aliquando pro de, ponitur,
 6.226
 Differentia inter usum fructum & pro-
 prietatem quænam sit, 5.115
 Differentia inter æternum, sempiter-
 num, & perpetuum, quænam sit,
 2.109
 Differentia an sit inter servitutem al-
 tius non tollendi cum hac condi-
 tione, ne luminibus meis officiat,
 & illam altius non tollendi & non
 officiendi luminib., 3.105
 Differentia quænam sit quantum ad
 tempus inter locum publicum &
 priuatum, 59.326
 Differentia inter servitutes rusticas &
 urbanas, in quibus consistat, 2.
 pag.40
 Digiti mensura secundum Iudæorum
 quid sit, 33.309
 Distributiones quotidianæ qualiter
 præstandæ sint, 15.302
 Divisio domus vel alterius fundi si in-
 ter plures facta fuerit, non videtur
 actum, quod unus aditum per alte-
 rius partem habeat, sicut prius ha-
 bebat, nisi hoc inter eos specialiter
 conventum sit, 2.113
 Divisionis titulus non præsumitur ex
 diutina possessione rerum supra
 modum inæqualium, 11.574
 Dominum rei incorporalis, & quasi
 dominium rei incorporalis ipso
 iure eodem modo transeunt, 2.
 pag.56
 Dici aut conditionis adiectionem ef-
 ficere ut non prædiis servitus,
 sed

& Verborum,

- sed magis personæ facultas quæ sita intelligatur, in eo vera ratio statuitur, 2.512
- Dominum qui vtile habet, sicut est emphyteuta, vel liuellarius, an seruitutem imponere possit, 2.31
- Dominum partis alicuius rei, quæ refectione indiget: an in reficientem ipso iure transeat, vel requiratur sententia, & nunquid transeat etiam possessio, 9.180
- Dominus fundi, qui ipsum alteri aut fisco obligauit, puta si pecunia certo tempore soluta non sit, & vendi valeat, an possit seruitutem ipsi imponere, num. 7. p. 32
- Dominus directus an fundo suo seruitutem imponere possit, num. 5. ibid.
- Dominus eum, qui est in quasi possessione iuris eundi per fundum suum, quomodo expellere poterit, 37. 250
- Dominus fundi, in quo alius vsumfructum habet, an illi fundo seruitutem imponere possit, 8.33
- Dominus qui adhuc non est, vel quasi, sed proximo, vel continuo futurus est, an seruitutem imponere possit, 13.34
- Dominus qui non est verus, sed quasi sicut est bonæ fidei emptor, an prædio alieno per ipsum bona fide empto seruitutem imponere valeat, 1.30
- Domino tecti an liceat ligare tectum, siue regulas, siue plumbum, siue tigna alteri domui. 8.139
- Domus partem superiorem habitans, si aquam per solarium superius proiciat qua aqua ad inferiora descendat an loci inferioris dominus conqueri possit, & etiam ne hoc fiat prohibere, n. 3. 93
- Domus vna si habeat plura solaria diuersarum personarum, ita quod quando pluit, descenditque aqua ad solarium inferius, an possit cogere dominum superiorem ad ipsum ipsius sumptibus reficiendum, 7.139
- Dominus domus an possit obscurare lumina domus locatæ alteri vel in quo alius de domo locata vsumfructum habeat. 9.195
- Domus vsumfructum si quis habebat, an etiam sibi specularia tanquam Domus instrumenta veniant, ita quod proprietarius non possit prohibere vsumfructuarium illius vti, 2.196
- Domus commoditas multis modis legari vel concedi potest, num. 4. 18
- Domus habitatiorem si quispiam vni legauerit, cui etiam hortus contineatur, ad quem per eam aditus habeatur, an legatarius ipsi heredi aditum præstare teneatur, 6.217
- Domus vel res quando, aliena fuerit, an & quomodo, & per quem refici debeat, 5.178
- Domus appellatione an porticus contineatur, 5.145
- Domus dominus superior si proiciat aquam in fundum vicini inferiorum, vbi de iure non potest, vel sterus aut urinam, vbi haberet seruitutem: Vel dominus inferior diuertit fumum ad locum domini superioris, vbi non potest, an actione iniuriarum conueniri poterit, 6.95
- Domus ad habitandum, vel pro sua

Index Rerum,

- sua habitatione si alicui legetur,
vel etiam alimenta quid iuris, 3.18
- Domus locator an nedum ipsam domum, sed etiam stabulum reficere teneatur, 2.214
- Domus vel fundus, qui vndique sunt, si vnus tantum essent, an ille solus viam publicam claudere posset, 28.174
- Domus refectio an pia causa dicatur, 27.183
- Domus diruta si deformitatem in civitate pariat, quod remedium contra dominum intentandum est, 4.178
- Domus duæ vel duo muri si reperiantur & in medio reperiantur solum dimissam per pedem vnum aut duos vel plures & non appareat quis ædificando dimiserit, nec quis primo ædificauerit, an in dubio commune esse debeat, 9.125
- Domus vel fundus in gaudimentum si al cui legetur, an ipsa proprietas relicta videatur, 5.12
- Domus si legetur, vel vendatur, an seruitus imposita videatur, vel sustineat onera pertinentia, quæ actu ipso sustinebat, 8.112
- Domus tua si domui meæ duas seruitus debeat, vna ne altius tollatur, alia ne stillicidium ædificiorum meorum recipere debeat, & tibi concessero ius etiam inuito me altius tollere ædificia tua, & sic remiserim tibi seruitutem altius non tollendi, an per hoc tibi concessisse videat, vt possis tollere quantumcumque vis, ita etiam quod stillicidia mea recipere non tenearis, 11.80
- Domum inter feudatarij & domum domini si vnus puteus tantum existat, cuius aqua non sufficit vtri-
- que quis præferatur, 1.150
- Domum inter feudatariam, & domum domini si vna curia sit, seu plateola, quomodo diuidatur, 3.149
- Domum si tibi locauerim, & in locatione conuenerim, ne ignem in domo haberes, attamen tu habuisti, si fortuito casu incendium ortum fuerit, an tenearis, 2.461
- Domum multum delectabilem non habere, vel vt vicinus suam altius eleuet, quomodo nostra intersit, 2.70
- Domum supra solum vicini habens, an super ipsum solum quicquam ædificare possit, licet in solo non requiescat, 2.96
- Domum vnam si ab vtraque parte viæ habeam, & pontem supra solum publicum, vel etiam supra priuatum, vel communem in casu præmissio: an si vnam domum de domibus meis vendam, videar pontem vendere, qui in alia domo requiescat, 10.187
- Domum vnam si aliqui habeant, quam diuiserunt, & vni contingat in diuisione vna pars cum curia, alij alia pars domus, quæ pariete diuiditur, an si prius erat ostium in dicto pariete, & diuisionis tempore nihil de ostio dictum fuit, vel sit dictum, quod clausum sit: an possit alter cogi, quod pariete siue muro claudat, 5.142
- Domum si quispiam habet cum tribus vel quatuor cluis, & in earum medio vna curia, siue curtis existat, in qua forte est vnus puteus, & in quolibet dictorum clusorum est vnum ostium, & ipse vendat, seu leger vnum ex dictis cluis, siue curiam, an legatarius, siue emptor dicto ostio vti possit, ex quo ad dictam curiam venitor, 2.148
- Domum

& Verborum.

Domum habens iuxta vicini hortum ex illa domo, in illum hortum quicquam ponere non potest, 8. 117

Domum suam per directum versus viam publicam si quispiam habeat cum stillicidio protendetne, verbi gratia, per tres pedes supra solum publicum, & vicinus habeat aliam domum per indirectum à latere, & velit facere ostium in muro suo proprio, causa exeundi de domo sua per solum publicum, quod est sub vicini stillicidio, nunquid possit, 3. 141

Domum versus viam publicam per directum si quispiam habeat cum stillicidio castante supra solum publicum, & vicinus habeat domum continuam à latere depressiorem, ac ipsam altius eleuauerit, quam sit alia domus vicini, an facere possit, quod aqua stillicidij sui super vicini stillicidium castet, vel contra, 5. 139

Domum inferiorem habens, an possit facere tam grandem fumum ut superiori noceat, 4. 462

Domum si quispiam vicinus eleuare velit iuxta murum socij eleuatum, & ponere culmen aequaliter cum culmine domus vicini, vel etiam supra obscurando fenestras vicini ipso inuito, an possit, 5. 193

Domum quis vendere potest, hoc pacto, quod emptor ibi talem artem exercere non possit, 2. 421

Domo in sua priuata quis non potest exercere artem, per quam malus odor seu foetor vicinis fiat, n. 3. 153

Domo aliqua si quispiam gratis habitaret, nunquid ad vitæ refectionem teneatur, 55. 183

Donorum in venditione, an etiam seruitutes veniant, 3. 156

Domos duas vnica contignatione contextas si quispiam habeat, & vniam vendat, aliam autem sibi reseruet an emptor, venditore inuito, tigna aut camenta retinere poterit, quæ in domo vendita requiescunt, 4. 174

Domos duas vnica contignatione contextas si quispiam habeat, & vniam vendidit: alteram sibi retinuit, non poterit emptor in viro venditore retinere tigna, quæ requiescunt in domo vendita, in forma contractus aliter se habeat, 6. 115

Duas domos si habeam habentes claustrum vel porticum communem in illarum ædium medio & vniam simpliciter vendam, & aliam retineam, cuius erit ipsum claustrum, 7. 146

Duorum locorum interpretatio. L. Z. §. apud labeonem & §. apud alphenum ff. de aqua plu. arcend. 3. 646

E

Ecclēsia & clerici an. teneantur ad reparationem muorum, seu refectionē fortiliciorum ciuitatis, & pontium & viarum, & portarum, & aquæ ductuum, 21. 182

Ecclesiæ ex ædificatione si ius patronatus acquiratur, etiam ex refectione, vel reparatione quæatur, 23. 182

Ecclesiam parochialem, an laici parochiani teneantur reficere, an vero clerici, 22. ibid.

Egerit si quispiam contra vicinum suum, qui viam publicam in suum suum reiecerit, & per viam reiectæ actionem interest suum consecutus fuerit, an postea viam claudere poterit, 43. 279

Z Z z Electio

Index Rerum,

- Electio seruitutis quando facienda est, ad quem ipsa electio spectet, an scilicet, ad illum qui debet seruitutem vel ad illum cui seruitus debetur, 4.59
- Emphyteuta maritus, vel feudatarius, vel similes, qui ius in re habent, an arbores fructiferas incidere valeant, 13.416
- Emphyteuta, vel vassallus si fundo emphyteutico, vel feudatario seruitutem imposuerit & postea emphyteusis, vel fundum finiatur, seruitus impositio extinguitur, 3.62
- Emphyteuta, liuellarius, seu feudatarius an fundum: vel quid aliud reficere teneatur, vbi etiam quid de re dotali, 18.19.99
- Emphyteuta, vel fructuarius vel similes si incidant arbores fructiferas eo casu quo non possint nunquid à iure suo cadant, 14.416
- Emphyteuta qui syluam vel nemus in emphyteusim recipit: an inuito domino syluam, & nemus extirpare possit, & ad prata, vel culturam: reducere, ac plantare vites vel arbores fructiferas, 10.414
- Emphyteuta vel liuellarius an viam publicam ante domum emphyteuticam reficere teneatur, 52.282
- Expensa vbi crescit & labor, pretium seu salarium crescere debet, 14.160
- Expensa aliqua quando facta est in dubio, à quo facta intelligatur, n.3. pag.215
- Expensis quotidianas vitium collegij prætor dare debet: dato quod vnus plusquam alter comederet: vt faciebat Bononiæ scholaris vnus Polonus, qui solus comedeat tantum, quantum quatuor alij, 16.302
- Ex constitutionis forma & adiacentibus multis, sæpe non prædiis plenam seruitutem, sed personæ facultatem quæsitam, 3.495
- Explicatio duorum locorum verbi modi, alter Pauli in L. cum de operis ff. de oper. seru. alter Celsi in L. item si fundi §. fin. de v. usufr. 3.616
- Explicatio L. arbor. §. aquarum iter com. diuid. ff. verbotenus, 2.618
- Exposita L. præses, C. de seru. & aqua, 2.625
- F.
- F**abri an in domo sua ita malleare possint, vt ex mallei sono doctoris vicini mentem disturbent, 3.460
- Famulus si conuenit stare cum tribus scholaribus pro certo pretio quolibet mense: & vnus scholaris moritur, vel recedit, salarium minui debet, 15.160
- Fredericus Imperator condidit quandam legem Græcam, quæ ius protomiseos vocatur, 35.177
- Fenestra siue locus necessarii ad sedendum an & quando in muro proprio vel communi fieri possit, 2.100
- Fenestram in suo an quis facere possit etiam si per eam in vicini fundum inspiceret, 1.190
- Fenestram in alieno, domino inuito, an quis facere possit, 6.194
- Fenestram de ligno, quod dicitur baleonus, an facere licitum sit: & ipsam aperire in publico supra solum vicini, 7.194
- Fenestram in muro communi, ignorante vel inuito socio, an quis facere possit, 3.192
- Fenestrarum vitra vel tela si fracta essent, adeo quod in alterius domo videri possit, an debens seruitutem, suis sumptibus reficere teneatur, 12.195
- Fenestram in muro communi eleuato pro sua vtilitate tantum an quispian facere possit, 4.193
- Fene

547 & Verborum.

- Fenestras vitreas, ligneas, & papireas
an quis imponere cogatur, & in
fenestris sui parietis tenere, 1. 195
- Fenestrarum & balconorum materia
vbinam sit remissine, 13. ibid.
- Fenestras suas ferretas si quispiam ver-
sus solum vel domum vicini ha-
beat, quæ sic per triginta, vel qua-
draginta annos steterunt: & ipsemet
eas tollere velit, vicinus autem con-
tradicat, quid iuris, 2. 171
- Fenestras si quis versus domum, vel
etiam fundum vicini habeat, per
quas in domum vicini ire potest,
an cogi possit vt fenestras ferratas
ponat, vt sibi dicta facultas intran-
di tollatur, 3. ibid.
- Fenestras vitreas, ligneas, & papireas,
quæ vulgo spheræ dicuntur, an quis
domui suæ apponere possit, 10. 195
- Fenestris suis si quispiam fecerit ap-
ponere ferratas protendentes extra
murum suum supra vicini solum, an
poterit, 1. 171
- Fistulæ quid proprie sint, 1. 156
- Flumen si alueum mutauerit, ius aquæ
vno impetu perditur, & tunc aliud
flumen videtur, 36. 310
- Fumen si alueum omnino dimittat,
quid iuris, 3. 443
- Flumen publicum si multum exerce-
rit, & prædia mea inundauerit, an
aggerem adhibere valeam, vel aliam
munitionem facere, vt prædium
meum tuear, 4. 452
- Flumen quid sit & de eius multiplici
differentia, 1. 434
- Flumen si in agrum meum ligamina
duxerit, an mea efficiantur, remis-
sine, 9. 436
- Flumen si inter duos montes discur-
rat, an à culmine ipsorum mon-
tium ripæ esse dicantur, numero 2.
p. 446
- Flumen à riuo in quo differat, 3. 434
- Fluminis caput est vnde aqua nasci-
tur, 8. 436
- Flumen si nauigabile sit, prætor con-
cedere nequit aquæductum, 15. 437
- Flumen si per ciuitatem discurrat, &
vnus ab vtraque parte ripæ domos
habeat, an pontem super flumen fa-
cere poterit, per quem de vna domo,
in aliam ire valeat, 2. 207
- Flumen priuatum tribus modis potest
dici alicuius esse, 28. 306
- Flumen si ad antiquum alueum redie-
rit, an seruitus amissa restitui de-
beat, 38. 312
- Fluminis alui per mutationem in ca-
sibus in quibus aquæductus serui-
tus amittatur, an de æquitate resti-
tuenda sit, vt ex noua vel nouis al-
ueis debeat, 37. ibid.
- Fluminis imperus si abstulerit mihi
simul & semel, vel successine totum
agrum meum, non applicando
vicino, sed sibi ipsi flumina al-
ueum, seu lectum fecerit, postea
in breue tempus vel longum alio
impetu locum mutauerit, an ager
meus mihi de æquitate restituatur,
an vero ipsi vicini lucrari debeant,
4. 443
- Fluminis publici cuius sit vsus, si
proprietas esse dicatur, 4. 434
- Flumine ex publico non perenni de
prætoris æquitate seruitus constitui
potest, 94. 346
- Fluminibus & in portu ius piscan-
di omnibus commune est, num. 3.
p. 457
- Flumina nunquid veniant in con-
cessione fundorum regalium, si
forte vsque ad tale flumen con-
cedantur, vel de tali flumine vsque
ad tale, 13. 437
- Flumina priuata quæ dicantur, n. 1.
p. 438
- Fluminum publicorum vsus cōmunis
Z Z z 2 est

Index Rerum,

- est sicut viarum, publicarum & li-
torum, 6.435
- Fons** si ex aliquo fundo oritur per
tempus longissimum, cuius non ex-
tat memoria in contrarium, & aqua
per inferiores partes discurrere cœ-
perit patientibus illis, quorum fons
erat, an habentes superiorem fun-
dum in quo aqua oritur, ipsam pro
libito voluntatis suæ diuertere po-
terunt, 51.320
- Fons** si exaruerit, ex quo aquæductum
habeo: sique post constitutum tem-
pus ad amittendam seruitutem ad
suam venam redierit, an aquædu-
ctum amiserim, 4.455
- Fontis caput** ipse fons dicitur, 3. ibid.
- Fonte aquæ** si quispiam vsus fuerit,
nec vi, nec clam, nec precario, quo-
minus utatur, vim fieri prætor pro-
hibet, 1. ibid.
- Forma**, seu formula, vallum, & seriola
an idem sint, 42.315
- Fornacis** propter ignem si villa vel do-
mus exusta fuerit, an contra fornaci-
cis dominum agi possit, & qua
actione, 5.164
- Fornacem** an quis in muro proprio
iuxta vicini murum construere pos-
sit, 2. ibid.
- Fornacem** an quis in muro vel fundo
communi construere possit, 1.163
- Fornace** si ignis periculum existat, ne
vicini paries flamma corruat quid
iuris, 3.164
- Fossata** an cauari debeant & mundari
per colonum vel dominum, 2.438
- Fossata** sine fossæ, quæ sunt inter viam
publicam, & fundum priuatum, cui-
us esse debeant, 13.410
- Fossam** vsorum, luporum aut ceruo-
rum capiendorum causa in via pu-
blica, aut in itineribus publicis, aut
in sylua publica si quispiam fecerit,
& bos vel aliud animal in eam ce-
ciderit, qua actione contra facien-
tem agere poterò, 2.223
- Fossæ** an sub solo publ. fieri possint, 3.
ibid.
- Fossæ** si in agris essent inter fundum,
cum ipso fundus venditur, an in
mensura veniant, 8.448
- Fossæ** quæ inter fundum sunt, qualiter
cum fundo mensurari debeant, an
scilicet mensurari debeat superfi-
cies, quæ à latere foueæ existit, an
vero cum toto agro, sicuti si planæ
fossæ essent, 9. ibid.
- Fossas** aprorum vsorumve capiendõ-
rum causa facere an licitum sit, 12.
p.410
- Foueam** qui in suo facere velit, iuxta
tamen fundum alterius, quid ob-
seruare debeat, 1.222
- Fructus** vel redditus alicuius fundi vel
domus si legeret, resectio ipsa ad
quem spectabit, 20.182
- Fundus** venditus si seruitutem alteri
debeat, an in hoc emptori, venditor
teneatur, 17.238
- Fundus rusticus** aut urbanus quando
dicatur, 10.300
- Fundus** si vendatur; in quo pisces in
piscinis existunt, illi pisces non sunt
ædium, neque fundi, non magis
quam pulli, aut cætera animalia,
quæ in fundo sunt, 7.458
- Fundus** si locatus est, vel etiam domus
resectionis impensa, ad quem spe-
ctat, 17.181
- Fundus inferior**, an aquam ex fundo
superiori superuenientem recipere
teneatur, quando natura loci sub-
est, nec pactio aliqua interuenierit,
77.338
- Fundus** seruitutem itineris debens allu-
uione occupatus, quomodo in pri-
stinam seruitutem restitui debeat,
21.240
- Fundi** seruientis & dominantis do-
minus,

& Verborum.

- minus, qualiter seruientis fundo vti possit, & ad quid dominus fundi seruientis teneatur. 15. 236
- Fundi seruientis per quam partem aquam ducere possit, si non exprimatur quid iuris, 34. 309
- Fundi, vel pecorum vel temporis pascendi ius habens, an alium cogere possit, 35. 289
- Fundi venditor qualiter teneatur, quando seruitutem non expressit, quæ in fundo vendito debetur, vel fundi venditi conditionem, & eam emptor ignorauit, 18. 239
- Fundi sui in finibus an alicui plantare licitum sit, & si radices in vicini fundum intrauerint, vel frondes aut rami protendantur, an vicinus eas propria autoritate incidere valeat, 3. 405
- Fundus ad vsumfructum vel ad vsumfructuandum si alicui relinquitur: an tunc vsumfructus vel proprietas relicta videatur, 4. 12
- Fundi vsumfructum, in quo columbarium sit, si quispiam habeat, quomodo & quando columbarum commodo vti possit, 2. 218
- Fundi si quispiam vsumfructum habeat, & alius proprietatem, & aliqua impensa necessaria pro cloaca, vel ob aqueductus formulam occurrat: villa ad vsumfructuarium, & non ad proprietarium spectat, 91. 345
- Fundo suo an quispiam seruitutem imponere valeat, in quo alius habet seruitutem realem, in ipsius tamen præiudicium, 9. 33
- Fundo vendito vel legato an videantur vendita pascua quæ sunt, vel in aliis prædiis venditoris debentur, 7. 375
- Fundo suo unicuique seminare herbas, & arbores plantare, vites putare, &c. licitum est, 1. 405
- Fundum per alienum an quis ire seu transire valeat, & an dominus volentes ire vel transire per fundum suum, prohibere possit, 22. 241
- Fundum si vendiderim, & acceperim arborem, & ea ceciderit, & demum eius radices pullos emisserint, an eos vendicare possim, 16. 228
- Fundum in alicuius si fluminis impetu lignamina vel vegetes, vel aliæ res proiectæ sint, quid de illis fieri debeat, 5. 429
- Fundum si quis habuerit, per quem solebat ire ad casas fundo iunctas, & ipsum alteri legauerit: an si legatarius sibi fundum legatum petat, hæredes excipere possint seruitutem dictis casis deberi, 3. 402
- Fundum vel domum si quispiam legauit, vel vendiderit, an concessum videatur, quod ex fundo exterioris, vel venditoris viam habere debeat: vel si duo fratres sint, aut socij & vnum fundum diuidant, an in dubio actum videatur, quod vnus per alterius partem viam habere debeat, 37. 278
- Fundum alienum an cuilibet ingredi liceat, & vvas vel spicas colligere, 3. 407
- Fundum meum ingredi volentem propria manu & autoritate repellere possum, 23. 242
- Fundum per alienum quod quis iuerit saltem per 30. dies: & propter hoc in quasi possessione esse dicatur, quæ utilitas resultat, 34. 249
- Fundum superiorem si quispiam habuerit, in quo aqua nascatur, quæ per subterraneos meatus ad fundum vicini inferiorem descendat, deinde reuertatur ad fundum superiorem, an fundi inferioris dominus eam impedire possit, 66. 332
- Fundorum dominantium ad pluralitatem

Z Z z 5

Index Rerum,

- ratem plures seruitutes resulant, etiam si vnus tantum fundus pluribus seruiat, 8.264
- Fumus si ascendar de fornace ad vicini domum, an propter hoc contra fornacis dominum agi poterit, 4.164
- Fumus qui de tubo camini exit, quomodo manifestet, an murus proprius communis existat, 12.200
- Fumo corrupto si quispiam aliquem peremerit, poena extraordinaria teneatur, 5.460
- Furnum seu molendinum in aliqua villa, vel vicinia si quispiam habuerit, & habeat, & omnes de dicto loco iam longissimo tempore, etiam eius, cuius in contrarium memoria non existat, semper venerunt ad dictum furnum, seu molendinum pro pane coquendo, seu macinando: & alius furnum nouiter construere velit, an ne construat prohibere possit, 2.158
- Furnum si iuxta communem parietem habeas, & damnum parieti dat: vel verissimiliter dare potest, an tecum agi possit, 1.157
- Furnum in muro communi, inuito socio, vel iuxta vicini murum, eo inuito, an facere liceat, 23.163
- G.
- G**abella pro planstris & cutribus, quæ pro viæ refectione ad portum soluitur, si imponatur, an ecclesia teneatur, 49.281
- Generalis concessio semper intelligitur: quod sine damno & alterius incommodo fiat, 4.185
- Glan ex arbore tua si in fundum meum ceciderit, an tibi ipsam auferre liceat: & si prohibeam, quo interdicto teneatur, 4.405
- Glandis appellatione an omnes fructus contineantur, 5. ibid.
- Glandem tuam, quæ in fundo meo cadit, si pecus meum comederit, qua actione teneatur, 6.406
- Gonellæ magni Buffonis facelia, qui cum esset bannitus sub poena capitali ne Ferrariam accederet, emit vnum plaustrum Paduæ, & terram Paduanam in dicto posuit quam ascendit: & postea Ferrariam profectus, dicebat se esse in territorio Paduano, 8.460
- Guerræ tempore si princeps locum meum fortificauerit, vt habiliter guerram faceret, finita guerra, si locum meum petam, princeps autem velit vt expensas reficiam, quid iuris, 9.121
- Gulfus siue mare Adriaticum cur Vencorum esse dicatur, 4.37
- H.
- H**abeas si seruitutem eundi ad domum tuam per castellum meum vel domum vel curiam, vel scalas meas, an ego de nocte ianuam elaudere possim, 1.112
- Habeam si ius eundi per fundum tuum ad domum meam, an hoc seruitus esse dicatur, 11.25
- Habet qui minus, minus etiam offendere debet, & hac ratione plus habet pauper, quam diues, 1.100
- Habent confundendi vim ac potestatem acquisitiones etiam illæ, quæ perpetuæ non sunt, 4.528
- Contrarium vero illius obseruatur in vsu fructu, 5. ibid.
- Hæredum ex persona conditionis obligatio mutari non debet, 13.460
- Habitatio ab vsu in quo differat, 1.17
- Hæres eo casu quo aditum præstare teneatur, an ipsi prædio legato seruus constituta sit, ita vt legata ius confessoriam contra impediendum intentare

§ Verborum.

561

- intentate possit, 7.116
Hæres rei legatæ an seruitutem imponere possit, 6.32
Homini priuato an super locis publicis versus vias publicas ædificare licitum sit, sicut communiter reperiuntur Paduæ & Bononiæ, 4.145.
Hominibus armorum, vel aliis, si per vnum territorium, vel alium comitarum transitus concedatur, ipsi debent transire per partem concedenti minus damnosam, 2.58.
Horreum an prædium vrbæ denominetur, 5.24
Horreum in solatio communi si quis habeat, an ipsum frumento vel aliis mercibus implere possit, 1.212
Horreum frumentarium nouum ex tabulis ligneis mobile factum si quispiam in alterius loco opposuerit, an ipsi solo cedat, 3. ibid.
Horreum rebus onustum si multum ponderet, ita quod solarium sustinere nequeat, quid iuris, 2. ibid.
Hortus cui cædat, si duo fratres domos diuiserint, in quarum medio hortus fuerit, 5.217
Hortus an domus appellatione continetur, 2.216
Hortus an veniat si alicui contenta in domo legata fuerint, 4.217
Hortus an prædium vrbæ vel rusticum appelletur, 4.24
Hortum vicinus qui certo tempore pratum irrigare solebat, si pratum fecerit, assidueque postea irrigatione vicino nocere cœperit, quid iuris, 7.406
Hortum ad pratum quis reducere potest, 7.217
Hortum an dare videatur qui domum dat, 3. ibid.
Hortus suo quilibet ad libitum ædificare potest, dimisso tamen legitimo spatio, 9. ibid.
- I.
- I**doneitas intelligitur, quando in extremo non peccat: Quoniam nulum extremum laudabile est, 6.178
Ignis si dolo immittatur in alienas ædes vel frumenti aceruum, quid iuris, 8.462
Ignis poena vel alia, an contra incendiarios locum habeat, 10.463
Ignis super solario facientis fieri potest, nisi vicinus incendij periculum timeat, 2.197
Ignis piscatorum si naues in periculum aliquod duxerit, quid iuris, 7.462
Ignis fornacis & furni an vicino nocere debeat, 5. ibid.
Ignem iuxta parietem communem an facere licitum sit, 1.461
Ignem in stipulam ad paludem si quispiam immiserit, & alicui damnum dederit quid iuris, 6.462
Ignem iuxta parietem communem etiam maximum, sicuti solet nuptiarum tempore fieri, quo casu socius facere possit, 6.198
Imaginem Dei vel Sanctorum percutiens, qua poena puniri possit, 12.210
Imagines Sanctorum Leo Imperator cur deleuerit, 15.211
Imagines Sanctorum qualiter adorare debeamus, 16. ibid.
Imperator, seu princeps, vel senatus priuato concedere potest, per viam publicam aquam ducere, sine tamen vicinorum incommodo, 14.15.34
Imperator, si mihi ciuitatem aliquam donauerit, omnes eius pertinentias donare videtur, 19.416
In camino quot principaliter consideranda sint, 1.197
Incendio quod in domibus vel hospitibus

Index Rerum,

- pitius sine dolo sit, an dominus teneatur, si domus erat aliena, vel de rebus alienis in domo combustis, 11.463
 Incommodum maximum, vel paruum, iudicis arbitrio dicitur, 6.186
 Incrustationes quid propriæ sint, & quomodo capiantur, 3.209
 Infectionis timor ubicunque fuerit etiam de ciuitate expulsio fieri poterit, 21.382
 Infinitas euitanda est, 17.161
 In fluminibus & portu ius piscandi omnibus commune est, 3.457
 Ingressus alicuius loci publicus cuius esse præsumatur, 5.215
 Infirellus seu introitus quid dicatur, 1.214
 In iure corporali quomodo quis tradere teneatur, 14.55
 Insignia vel arma in muro sculpta, quid probent, 16.128
 Insula quando esse dicatur, 4.439
 Insula Sardinia Italiae dicitur, licet ab Italia modico frero distet, 16.426
 Insula quondam desinat esse insula, 14.441
 Insula quot modis contingat, 3.439
 Inquisitio vel accusatio cum sanguinis effusione si probata fuerit, & simplex percussio probata sit, an condemnatio de simplici percussione sequi debeat, 10.67
 Inspicitur multoties quod euenire potest, 7.159
 In aquæductu si ego priuatus aliquod ius, nunquid à soli cursu diuertere poterit, 3.207
 Insula maris si esset in mari alto à quolibet regione distans, ultra centum miliaria, quid iuris, 15.425
 Insula casualis seu accidentalis qualis esse dicatur, 6.419
 Insula in medio fluminis nata cuius esse dicatur, 7.440
 Insula aquis circumdata quod duplex sit, 2.439
 Insula propinqua, vel modico spacio distare quæ dicatur, 13.425
 Insula tribus modis accipi potest, 1.439
 Insulae usus respectu cuius sit, 9.440
 Insulae portus cuius sint, 8. ibid.
 Insulae mensuratio qualiter fieri debeat, ut cuius sit, cognoscatur, & quo quanta eorum quantitate, qui prope ripam prædia possident, 13.441
 Insulae dominium per occupationem quomodo acquiratur, 10.440
 Insulae possessio qualiter acquiratur, 12.441
 Insulae maris sicuti Corsica & Sardinia, vel etiam fluminis, cuius sint, 5.439
 Insulam quoad iurisdictionem an quis occupare possit, 11.441
 Instrumenta antiqua si reperiuntur in quibus prædiorum possessores à latere emerunt prædium & pro fine fossarum appositam fuerit, nunquid ad illos pertineant, 3.453
 Interdictum de arboribus cædendis tam directum, quam utile, tribus in casibus competit, 7.226
 Interdictum de via publica siue sit vnum, siue duo, quæ necessaria sint ad hoc ut ista interdicta dentur, 67.285
 Interdictum de cloacis, & quando locum habeat, 2.363
 Interdictum de cloacis locum habet; etiam si aliquis eo utatur vi, clam, vel precario, 6.365
 Interdictum de fonte an illi competat, qui uti prohibetur puteo viuam aquam non habente, 6.151
 Interdictum de itinere atque reficiendo

& Verborum.

- ciendo an aliud sit ab interdicto de itinere actuque priuato, & ita an duo interdicta sint, vel vnum tantum, duo capita habens, 39.252
- Interdictum de aqua quotidiana cur factum sit, & an sit aliud ab æstiuæ, 105.351
- In seruitutum & iurium incorporalium præscriptione septem requiruntur, 8.51
- In fornace si ignis periculum existat, ne vicini paries flamma corruat, quid iuris, 3.164
- In possessione iuris illud vulgare locum habet, vim vi repellere licet, 35.250
- In aquarum seruitutibus circa vetustatem, seu præscriptionem, quantum temporis requiratur, 80.340
- Illæ seruitutes, in quibus factio opus est, vt non nisi domino, ita nunquam nisi aduersus dominum dantur, 6.532
- In amittendis seruitutibus coniunguntur tempora auctoris, cum temporibus successoris, 6.518
- In condemnatione euentus is est, vt caueat condemnatus, 6.530
- In constituenda seruitute cur non opus sit Labeonis cautione, 5. ibid.
- In eo constituitur ratio responsi Modestini, in L. 10. per singula fere verba hypothese explicatæ 2.511
- In interdictis, de facto tantum quaritur vtentis, non de iure seruitutis, 4.505
- In imponenda seruitute, & eorum quibus iam debetur, voluntatem exquiri, sed non semper, 5.488
- In nonnullis actibus, non ius, sed factum spectatur, 2.514
- In omnibus obligationibus quales quales sint, semper illa insunt sine quibus nobis nihil cautum est, 1.507
- In qua tandem specie verum sit meum esse quod cum alio commune habeo, 4.487
- In plerisque actibus non factum, sed iuris potestas spectatur, 1.514
- In quo continuarium, si modo sunt aliquæ, & discontinuatum non est diuersa natura, 3.516
- In seruitutibus, quia ex vitio iuris, quod aduersarius præten dit, causam quisque probat, suam, contrarium receptum esse, 2.531
- In seruitutibus non nisi modus ciuilis transferendæ possessionis intelligi potest, 2.529
- In seruitute constituenda, aut prædiorum, aut hominum interesse oportet, non quouis modo, sed principaliter, 2.504
- In seruitutibus vtilitatem eius cui debetur, sine incommoditate eius qui eam debet, spectandum esse, 5.509
- In iure corporali quomodo quis tradere teneatur, 14.55
- In solo seu area domû quis ædificare potest, aut aliud ædificiû altius construere, etiam vsque ad cælum, 1.117
- In area communi an quispiam ædificare possit, 6.120
- Interdictum de via publica ad hoc, vt contra impedi entem rescire competat, quæ necessaria sint, 63.284
- Interdictum de aqua quotidiana an eo casu competat, quo interdictum de aqua æstiuæ, 106.351
- Interdictum de fonte, in lacu etiam locum habet, 5.432
- Interdictum aquæ ducendæ ad hoc vt competat, quæ requiratur, 103.351
- Interdictum prohibitorium & restitutorium ad hoc vt competant, quæ necessaria sint, 13.154
- Interdictum de cloacis coram quo iudice intentari possit, 4.364
- A. A. a. Interdi

Index Rerum,

- Interdictum de riuis ad hoc vt com-
petat, quæ requirantur, 113. 354
- Interdictum de itinere actuque priua-
to reficiendo quibus competat, &
quæ, ac quot ipsum consequantur,
38. 251
- Interdictum de itinere actuque priua-
to reficiendo quare quispiam duo
probare necesse habeat, scilicet, se
vsum hoc anno fuisse, & seruitu-
tem sibi constitutam esse, 41. 253
- Interdicto de via publica quomodo
actiones & rei positiones formari
debeant, 65. 284
- Interdicto de via publica quomodo
libellus formari debeat, 64. ibid.
- Interdicto de itinere actuque, &c.
quare si me esse in quasi possessione
viæ, itineris, vel actus probem, ne-
cesse probare habeam, quod serui-
tus mihi inuito constituto sit, &c.
quæ sequantur, 42. 254
- Inter duos communicatis prædiis quæ
mutuo seruirent, ab altero ser-
uitus alteri remitti non potest, 6.
488
- Interdicto de itinere actuque priuato
reficiendo quis seruitutem consti-
tutam probare necesse habeat, 40.
253
- Interdicta de fonte, &c. & de fonte re-
ficiendo ad hoc vt competant, quæ
requirantur, 11. 370
- In via vicinali an quis sine principis
licentia ædificare possit, 7. 216
- In horro suo quilibet ad libitum æ-
dificare potest, dimisso tamen legi-
timo spatio, 9. 217
- In interdicto aquæ ducendæ libelli
forma quæ sit, 100. 350
- Intelligere an aliqua seruitus sit rea-
lis vel personalis, quæ utilitas se-
quatur, 11. 9
- Interruptio naturalis longissimi tem-
poris in iuribus incorporalibus
præscriptionem impedit, 9. 52
- In vniuersum, indiuiduum, vel natura
vel lege dici & illud prius de serui-
tutibus dici, & quæ sint eius rei
causæ, 1. & 2. 525
- In vscupatione seruitutum non con-
iunguntur tempora auctoris cum
temporibus successoris, 5. 517
- Ire ab ambulare in quo differat, 2. 233
- Ire per ciuitates, & domos alienas,
licitum non est, 12. 54
- Iter seu actus an & quomodo debeat
ur, & an talis seruitus sit præstanda
ab hærede usufructuario, vel legata-
rio, vel econuerso, & aliis etiam
habentibus vtile dominiũ, vel di-
rectum, 4. 114
- Iter est ius hominis eundi, ambulandi,
nec non lumentum agendi, vel ve-
hiculum, 1. 233
- Iter actus, viæ & aquæ ductus per fun-
dum tuum si emerim, an ad vacuæ
possessionis traditionem tenearis,
16. 237
- Iter si excipere deberem, puta quia sic
in contrahendo conueneram, & ta-
men fundum liberum per errorem
tradidi, quomodo mihi succurratur,
20. 239
- Iter vel alia seruitus si legetur sine vl-
la loci determinatione, electi ad
quem spectabit, an scilicet ad pro-
mittentem, seu eius hæredem, an il-
li, cui seruitus legata, vel promissa
fuerit, 8. 135
- Iter qui habet, instrumenta agrorum
ducere nequit, sed qui actum habet,
sic, 4. 258
- Iter ad prædium duorum commune si
legetur, nec legatarij de itineris lo-
co consentiant, quid iuris, 9. 135
- Iter aut actum per certum locũ si quis-
piam alicui cesserit, an possit vni
vel pluribus per eundem locum, vel
iter, vel actum cedere, 12. 136
- Itineris

- Itineris seruitutem qui habet, an possit ire, nedum pedes, sed etiam eques, 4.234
- Itineris, siue eundi in fundum meum, ut quis in quasi possessione sit, itaque cum quo minus eat, impedire non possim: & si impediam, de interdicto actuque priuato teneat, quot requirantur, 25.243
- Itineris seruitus sicut in certa fundi parte constitui potest, ita etiam pro certa re poris parte, 14.236
- Itineris latitudo quanta esse debeat, 10.235
- Itinere per vicini fundum si quispiam usus fuerit, usque ad illum locum, ad quem est ingressus, est in quasi possessione, & ei competit interdictum de itinere actuque priuato, 29.246
- Itinere per seipsum quod aliquis usus fuerit, an sufficiat, & an satis sit, quod alius pro se iuerit, 28. ibid.
- Itinere vel actu si quispiam usus sit, sufficit, nec desideratur quod seruitus constituta, fuerit, vel debeat, 31.247
- Itinere vel actu quod quis usus fuerit non vi, non clam, nec precario, quomodo probatur, & cui hoc onus probandi incumbat, 32. ibid.
- Iura prædiorum non solum seruitutes existunt, sed etiam libertates, 3.71
- Iurisdictionem potius comparari seruituti personali vsusfructus quam seruituti reali, 7.466
- Ius cretæ vel lapidis eximendi si quis habeat, an istud seruitus dicatur, 4.398
- Ius inferendi in sepulchrum qui habet an sepulchro seruitutem imponere valeat, 12.34
- Ius calcis coquendæ vel arenæ fodendæ ultra quam opus fuerit, pro fundo dominanti si promittatur, an talis seruitus constitui possit, 2.398
- Ius ducendi aquam per fundum alterius si quispiam habeat, quando & quomodo ipsam aquam ducere poterit, 22.303
- Ius ducendi aquam per alienum fundum, an sit seruitus realis, vel ius tantum personale, quomodo cognoscatur, 2.297
- Ius aquæ ducendæ ad piscariam meam vel cisternam si mihi concedatur: an seruitus realis sit, 5.458
- Ius eundi per viam publicam an præscribi possit, 20.270
- Ius canonicum & ciuile quoad præscriptionem an differant, 7.65
- Ius aquæ ducendæ ex fundo tuo ad hortum meum, &c. an sit seruitus rustica vel urbana, 9.300
- Ius aquæ ducendæ ad piscariam meam, vel cisternam, aut puteum, an, sit seruitus rustica vel urbana, 7.299
- Ius aquæ ducendæ ex fundo tuo ad hortum meum irrigandum, an realis seruitus sit, 8. ibid.
- Ius ducendi aquam ex fundo tuo ad fundum meum si mihi debeat, puta per fistulam, causa seruiendi familiæ meæ pro coquina, & equis, & aliis pro domo & familia mea, an erit tunc seruitus realis, an vero ius personale, 5. ibid.
- Ius seruitutis perpetuū quod dicatur, 3.112
- Ius cloacæ immittendæ quod sit, 1.400
- Ius aquæ ducendæ ad piscariam meam vel cisternam, aut puteum, si mihi concedatur, an sit seruitus realis, an vero ius personale, 6.299

Index Rerum,

Ius pecoris appulsus ad aquam an seruitus sit, 2.371

Ius ducendi aquam ex fundo suo ad fundum meum, si quispiam mihi concesserit causa faciendi balneum tantum in fundo meo, in quo panni lauari possint, vel pro alio aliquo vsu, qui fundum meum non concernat, an tunc seruitus realis vel personalis erit, 4.299

Ius agendi seu prohibendi aliquid, an solum ædilibus, vel habentibus curam ciuitatis, vel aliis competere habeat, 10.154

Iuris pascendi seruitus pro certo pecudum numero si vni debeat, & ipse ampliori vsus fuerit, an propter hoc ipsa seruitus amittatur, 32.388

Iuris pascendi seruitus, an rustica vel urbana existat, 5.375

Iuris pascendi pro seruitute, qua actione agi debeat, 36.388

Iuris pascendi possessio vel quasi seruitus quomodo probetur, 25.384

Iure aliquo suo quod quispiam vsus fuerit, quomodo probatur, 27.245

Iuri tertij regulariter opponere possum quando iuris agentis exclusiui est, 64.330

Iurisdicctio quando sit in territorio mari coherentis, & vsque ad quod spatium, 12.424

Iurisdicctio in dubio cuique ciuitati, vsque ad medium flumen competit, 4.215

Iurisdicctio & multa alia incorporalia, quæ personæ & non rei debentur, ad heredem transeant, 10.8

Iurisdicctionem potius comparari seruituti personali vsusfructus, quam seruituti reali, 7.466

Iurisdicctio in terra habentes, habent etiam in mari vsque ad centum miliaria tantum, ultra vero solum Imperatoris Iurisdicctio est, 17.416

L.

Laborat si quispiam ædificando super re communi, & eius luminibus officit an hoc possit, obscurando lumina alterius domus, quæ dicti sui consocij proprietate sit, 10.107

Lacus est qui perpetuam aquam habet, 1.432

Lacus fructus si à perusij communi emerim, commune autem habebat ibi proprias naues ad piscandum, quarum etiam vsum volo, quid iuris, 7.435

Lacu vel ex stagno aquæductus seruitus concedi non potest, 3.432

Lacuum seu stagnorum alluione si vni aliquid detrahatur, & alteri addatur, quid iuris, 6.432

Lapides ex fundo dotali cæsos an maritus habere debeat, & quid si in credendo expendit an expensa sibi restitui debeat, 5.413

Lapides &igna in fundo meo de voluntate mea, precario concedente si posueris, an ea autoritate propria, si inde ea non exportas remouere possim, 5.220

Lapides vel quid aliud in curia, vel domo mea si posueris, an ea absque alia denunciatione propria autotire tollere, & eiicere valeam, 4.220

Lapides in fundo suo an quis cadere sit, ita ut lapidum fragmenta in fundum alienum perueniant, 3.412

Lapicida si cadat lapides in domo vel arca sua, & fragmenta in vicini fundum cadant, an hoc facere possit: vel sibi prohiberi valeat, 4.94

Lapicidina & argenti fodina, cum in montibus reperiantur, an in alieno fundo lapides cadere licitum sit, 2.412

Legatum

& Verborum.

567

- Legatum vsus fruct. à legato redditus nunquid differat, 7.13
 Legatum fructuum annorum talis fundi, vel legatum fructuum eiusdem fundi, in quo differant, 8. ibid.
 Legata seruitute, neque hæredis neque legatarij absolute facultas est per quam velit partem constituendi, 4. 308
 Legato, vel concessione vsusfructus quid veniat, 9.13
 Legaverit & promiserit si quispiam alicui habitationem, an proprietatem relinquere videatur, 2.18
 Legem si fundum tuum seruientem, liberationem legare non videor, 1.29
 Lex vlt. fini. reg. an habeat locum, solum quando edificatur iuxta fundum vicini rusticum, sed etiam urbanum, 2.214
 Libellus interdicto quando quis edificabit in viam publicam, vel aliquid immissum, aut edificare vel immittere velit, quomodo formabitur, 69.285
 Libellus & positiones in actionibus popularibus quomodo formari debeant, 14.155
 Libellus in interdicto de fon. & de fon. refic. quomodo formari debeat, 12. 370
 Libellus in interdicto de riuis quomodo fieri debeat, 115.355
 Libellus in interdicto, vt liceat ire, agere, &c. quomodo formari debeat, 71.88
 Libellus quomodo super via priuata formari debeat, quando dicitur quod vix seruus debetur, 77.289
 Libellus in interdicto de aqua, ex castello, &c. quomodo fieri debeat. 109.353
 Libellus in actione de cloacis quomodo formandus sit. 5.365
 Libellus in actione de aqua plu. arce n. quomodo formari debeat. 4.361
 Libellum de aliqua aqua si quispiam per septos, vel cuniculum, vel specum de puteo concipiat, an interdictum de riuis recte proponatur, 116.355
 Libertas quanto tempore præscribatur aduersus seruitutem constituam, 19. 470
 Libertatis aduersus seruitutem præscriptio an requirat titulum, 20. ibid.
 Libertatis præscriptio an possit procedere circa factum præscribentis, 21. ibid.
 Libertatis præscriptio aduersus seruitutem an exigat bonam fidem præscribentis, 22. ibid.
 Libertatis præscriptio an requirat scientiam & patientiam aduersarij, 23. 471
 Licentiam habens à principe vel superiore auerrendi aquam ex publico, debet eam ducere per castellum, vel per fistulas ne matricibus fistulæ corrumpantur: & contra facilius cõcessionis beneficium perdit, & etiam in corpore punitur. 3.156
 Limitata dispositio limitatum producit effectum. 4.168
 Littus maris est quatenus hybernus fluctus maximus excurrit, 1.428
 Littora sub cuius imperio esse dicantur, 2.428
 Littore maris quæ fieri licitum sit, 3. ibid.
 Locatorem inter & conductorem si conuentum fuerit, ne in domo ferunum aut polea poneretur, & conductor posuerit, deinde seruus igne allato succenderit, quid iuris, 3.462
 Loca publica priuatorum vsibus deseruire iure ciuitatis, non quasi propria cuiusque, idque quam habeat potestatem, 4.521

A A a 2 3 Locu

Index Rerum,

Locus medius an seruitutes impediatur,

3.40

Locus ex soli odore si pestilentiosus fiat, scilicet ex fetore etiam terræ priuatæ, ut puta quia sulphuraria fiant, an faciens interdicto, ne quid in loco publico, teneatur, 2.459

Locus sacer, vel religiosus seruitutem impedit, 1.40

Locum seruientem an reficere licitum sit, 9.60

Locum religiosum unusquisque sua voluntate facit, dum mortuum infert, 2.229

Loco seru. itineris si dubitetur, arbiter, vel communis amicus qui hoc dirimere debeat assumi debet, 6.235

Loco publico, sicut sunt flumina, &c. ædificare non licet, 5.434

Loca in quibus debetur seruitus, vel ius calcis coquendæ, arenæ fodiendæ, vel cretæ, aut lapidis eximendi, quomodo nominetur, 5.358

Loca publica an vendi, vel alienari possint, & per quem, & quomodo, 22.270

Longa consuetudine veluti iure imposita seruitus videtur, 52.321

Longe diuersa esse, seruitutem temporibus secerni & diuidi, 1.501

Longe diuersa est causa possessionis iurium & corporum, 3.652

Lumen quid significet, 1.104

Luminibus qui tenetur non officere nihilominus aliquid ædificare potest, propter quod sol prædio dominanti auferatur, dummodo lumen aliter non obscuretur, 5.106

Lupus, vel miluus, vel accipiter, vel canis si acceperit auem vel pecudem, vel aliud animal vnius, & quidam tertius furripuerit de ore lupi, mutui, accipitris, vel canis, an priori domino in quod acceperit restituere teneatur, 6.499

M.

Maceriem iuxta regionem vel fundum alterius si quis ædificare voluerit, nullo spatio medio relicto potest, dummodo terminum suum non excedat, 1.219

Maritus qui fundum dotalem iuxta viam publicam habet, quæ refici debet, an ad ipsam refectioem teneatur, 54.282

Maritus an possit extripare nemus sibi in dotem datum, & ad culturam reducere, 12.416

Maritus si reliquerit uxorem dominam & usufructuariam, sicut communiter fieri solet, an proprietatem vel usufructus, vel alimenta relicta videantur, 6.13

Maritus an fundo dotali seruitutem imponere valeat, 10.35

Mare quid sit, 23.427

Mare vel aliquem maris usum, aut iurisdictionem, an aliquis præscribere valeat, 5.422

Mare possedisse vel quasi, vel aliquam in eo iurisdictionem habuisse, quomodo quis dicatur, 9.424

Mare an aliquis tanto tempore præscribere possit, cuius initij memoria in contrarium non extet, 6.422

Mare qualiter designabitur, 25.427

Mare, in quo aliquis non exercuit iurisdictionem, ut possit dicere ipsam præscripsisse, an sit alius domini numratione, vel saltem quo ad iurisdictionis ius, ut maleficia quæ ibi committuntur, punire possit, & angentes quæ ibi ad habitandum accedunt, possint iudicare, 11.424

Mare rubrum an reperiatur, 29.427

Maris fines an reperiatur, 24. ibid.

Maris proprietatem aliqua præscriptione, vel consuetudine præscribi non potest, 8.423

Maris

& Verborum.

567

- Maris in eadem particula si plures habitent, vel ad ipsos pertineat, & ibi delictum commissum fuerit, quis primo cognoscere debeat, 21.426
- Mari, quod natura omnib. patet, seruitus priuata imponi non potest, n.1. p.421
- Mari existens, quod per ciuitatem maritimam regitur, puta per Venetos, vel Ianuenses, an extra districtum esse dicatur, 28.427
- Mari vel maris in Littore an quis ædificare valeat, & an ædificium suum efficiatur, & quando, 3.422
- Mari per priuatum, an seruitas imponi valeat, 3.37
- Messum vel vindemiam cuilibet domino vel colono in fundo suo facere licet: prohibens autem iniuriarum actione tenetur, 1.406
- Miles vnus si in alterius nemore Ligna colligere voluerit, an possit, 17.417
- Miliaria centum per mare, est minus duabus dictis, 14.425
- Mœniana legi an standum sit, vbi aliqua consuetudo non fuerit, n.4. 189
- Mœniano seu solario aut ponticello pannos, seu Lintamina, aut alia, an extendere liceat; per quæ vicinis temen tollatur, 5. ibid.
- Mœniana si quis in muro suo ædificare velit, versus domum vicini priuatam, vel ædificium publicum versus, quantum spatium dimittere debeat; 3.188
- Mœniana dicuntur solatia, seu ponticelli, qui in muro sunt, & ita proiecti, seu immissi provehuntur: vt nunquam requiescant, sicut subgrunda, 1. ibid.
- Mœniana ab immisiss in quo differant, 2. ibid.
- Modi transferendæ possessionis multi sunt, 1.519
- Modus in §. 1. l. 4. ff. de seru. qualem habeat significationem, 1.499
- Molendinum an prædium vrbani sit, 8.25
- Molendinum commune si duo habeant, & vnus molas meliores imponere velit, an etiam alter ad expensas teneatur, 8.176
- Molendinum in flumine publico, si facere velim, an in ripam viæ publicæ tigna, immittere poterò, 5.174
- Moles in mari proiectæ causa faciendi vel muniendi portus an iaci possunt, 6.430
- Monachi singuli in causa suæ vniuersitatis testificari possunt, 3.378
- Monasterium si promissit mihi, & familiæ meæ molere fumentum, non tenetur hæredib. molere in maiori quantitate quam mihi teneretur, 20.161
- Mons à colle in quibus distinguatur, 2.418
- Mons quid sit, & vnde dicatur, 1.411
- Multum interesse constituta sit seruitas an promissa tantum, 1.511
- Multo magis præsentem vtilitatem requiri in constituendis seruitutibus, eamque ex veritate non ex opinione paciscentium æstimari debere, 3.522
- Murum sub solario vicinus inferior occasione incendiij euitandi quibus expensis facere potest, numero 4. p.198
- Murum seu parietem proprium, si quis iuxta ædes, vel domum sui vicini habeat, & passus fuit, quod vicinus posuerit in eo muro aliqua tigna tacite, & nihil dicendo, vel dicendo, concedo quod hæc tigna in muro meo immittere possis: an ille vicinus poterit me domino inuito alia noua tigna remittere, 5.85
- Murum

Index Rerum,

Murum oneris ferendi casu quo vicinus reficere teneatur, qualiter ista refectio fieri debeat, 6.175

Murum vel domum iuxta domum vicini edificans, cuius stillicidium in medio casitat, an solum incrustare teneatur & aquam extra ducere, ita quod murus vicini, non materia crescat, ne damnum propter aquae refectionem in dicto loco patiatur, 7.125

Murum iuxta alienum etiam non dimisso spatio vnus pedis quispiam alium murum, sine fundamento, vel etiam modico facere potest, n. 10. p.200

Murum communem si duo habeant, qui oneraedium communia sustineant, & eorum alter ipsum deponere velit, & melius fundare, ac grauiora pondera super imponere, in altero socio inuito facere possit, 7.176

Murum communem quando quis altius tollere velit, vel in eo aliquid fabricare, cuius expensis hoc facere debeat, 26.132

Murus seu paries proprie cum calce dicitur, 2.219

Murus vicini si seruitutem oneris ferendi debeat, si domus corruat, & refectio indigeat: & ipse vicinus non vult reficere, sed ei cedere, & mihi relinquere, an possit, 5.175

Murus altius eleuatus si reperiatur, nec appareat quis edificauit, & cuius expensis, quid iuris, 32.135

Murus quomodo cognoscatur an sit communis, vel non, & an sit communis pro diuiso vel indiuiso, n.2. p.172

Murus vel sepes si fiat per extraneum in fundo domini, in quo ego seruitutem non habeam, & propter

hoc ego seruitute illa uti impediatur, an possim illum murum rumpere, & deponere, vel sepe propria auctoritate destruere, 10.20

Murus communis quis dicatur, & quot modis, 11.126

Murus vel domus vicini iuxta ateam meam vel hortum si reperiatur, an solo suo dimisisse presumatur, n.8. p.125

Murus an sit communis inter vicinas, vel proprius vnus tantum, qualiter cognoscatur, 13.127

Muro in communi an socius edificare valeat, 19.130

Murariis & aliis in arte peritis credendum est, 14.127

N.

Natura omnium seruitutum quanam sit, 1.26

Naui an pradium urbanum existat, 7.15

Nauigationis tempus esse dicitur à Calendis Aprilis vsque ad calendas Octobris, 5.431

Necessarium plenum habens si ipsum purgare velit, an possit, 8.202

Necessarium quot partes habet, n. 1. p. 201

Necessarii fouea an pro voluntate domini fieri possit, 6.202

Necessarii caua, an, & quomodo in proprio vel communi muro fieri possit, 3.201

Necessarii fouea, an & qualiter in muro communi vel proprio fieri possit, 5. ibid.

Necessarii caua an in muro proprio supra solum publicum, vel vicini fieri possit, 4. ibid.

Necessarii fouea murata, vel non murata, si humor, vel putredo exeat, & in puteum, vel vicini cisternam descendat,

& Verborum.

- cendat, vel in eius venas, aut etiam in penu, an cogi poterit ad reficiendum dictam foueam, ita & taliter quod puteo vel cisternæ, aut alij vicini loco nocere non habeat, 7.202
- Negatio totum negat, sed affirmatio non totum affirmat, & ideo plus negat negatio, quam affirmat, affirmatio, 2.101
- Negatiua quomodo probetur remissive, 2.45
- Nemus, vel Syluam si quispiam vendidit, cum de retrouendendo, an emptor Syluam extirpare possit, 11.415
- Nemoris alieni rustici vel alij si usum habuerint, puta quia in eo longissimo tempore ligna accipere vsi fuerint, quando iste vsus expiret, 10.418
- Nemore se vsos rustici si dixerint tanto tempore, quo in contrarium memoria non extat, an iuuat eos si dixerint se acquisiuisse ius vtendi & fruendi in illo nemore, 19.417
- Nemore in alieno si capreoli, vel cerui, vel alia animalia capiantur, domino ignorante vel contradicente an capientis vel domini nemoris efficiantur & an propria auctoritate ea Dominus retinere possit, 18.bid.
- Nobiles & milites priuilegiati sunt, vt cum canibus & auibus venentur, 9.409
- O.
- O**bligatio non faciendi, obligatio faciendi dicitur, 42.398
- Obligationibus facti, obligatio ad interesse venit, 29.387
- Occidere aliquem si alicui licitum sit, an sit licitum etiam alteri demandari, 11.60
- Occupare vel ædificare incepisse, vel aquam ex publico loco ducere, quid remissive, 45.316
- Oliuam vel ficum in suo plantans, quid obseruare d. beat. 11.223
- Opeta seu ministerium seruotum, qualiter & in quibus constituentur, & qualiter restituantur, & amittantur, remissive, 2.20
- Opus nouum an nunciari possit ædificium vel cloacam reficienti. 26.138
- Opus si quispiam fecerit, vt aquam excluderet, ne ad fundum suum veniret, quæ ex paludis inundatione in agrum eius fluere solebat, si ipsa palus aqua pluuiæ ampliatur, eaque repulsa opere facto agro sui vicini noceat, quæ plu. arc. actione tollere cogitur, 4.455
- Opus si quispiam arando faciat, ex quo aqua pluuiæ vicino nocere possit, si alter fundus coli non poterit, actione aquæ pluuiæ arcendæ non tenetur, 2.403
- Ostium de nouo versus fundum vel domum vicini in suo pariete proprio, an quispiam vicino inuito facere possit, 1.141
- Ostij ianua an possit alicui legari vel in executione sententiæ pro pignore capi, 9.143
- P.
- P**actum si fecerim cum furnario, vt coqueret panem pro me & familia mea singulis annis, vel perpetuo: & quod sibi darem omni anno decem libras, sed tunc habebam duos filios tantum & postea mihi plures alij filij nati sunt, & sic familia mea aucta est: an mihi panem pro eodem pretio coquere teneatur, 5.159
- Pactum circa ædificationem contrarium an valeat, 4.120
- Papa si in mari moriatur, in illa ciuitate successoris electio fieri debet, 18.426
- Paries Ligneus intermedius vbi esset, an ædificari possit, etiam affigendo BBbb ipsum

Index Rerum,

- ipsum in via in suo, in confinibus
nullo spatio dimisso, ad similit. vo-
lentis sepem & maceriem construere,
4.124
- Paries qui in medio est, an communis
remaneat, si ex duabus domibus
vna vendatur, 34.135
- Paries alienus si per medium pedem in
alterius domum inclinauerit, an
contra ipsum agi possit ut ipsum
erigat, reficiat, 14.181
- Paries vel columna seruitur. debens si
reficiatur, ad quem ædificiorum ful-
tura spectabit, ne corruat, 6.111
- Paries, murus, & maceries, quid sint, &
in quo differant, 1.123
- Parietis refectio oneris seruitutem de-
bentis ad quem spectat, 12.180
- Parieti communi licet per vnum ex so-
ciis seru. imponi non possit, bene ta-
men ipsi domui imponi poterit, 21.
131
- Parietem communem si vnus ex sociis
reficere velit, alter vero timeat, ne ex
ea refectioe sibi damnum immi-
neat, qualiter sibi succurratur, 11.180
- Parietem communem vnus ex sociis
etiam altero inuito an dealbare &
pingere poterit, 2.209
- Pariete in communi, an sit licitum mittere
canale recipiens aquam de cælo
cadentem, vel aquam de cisterna
discurrentem, aut de aliquo aquæ
receptaculo quod castellum appel-
latur, 6.205
- Pariete in communi an vni socio fa-
cere fenestram liceat pro ipso lumine
acquirendo, 11.107
- Pars in L.7. §. si prædium ff. de seruit.
intelligitur dominij pars, tametsi
possit & seruitutis, 2.506
- Partem hic appellari quæ nulla diui-
sione prædij facta pro indiuiso pos-
sidadeatur, demonstrata tantum & de-
terminata, 1.303
- Pascendi ius prætorij iustitiam per ty-
rannum in prædiis alienis acquisi-
tum, an in Ecclesiam transeat, 23.
ibid.
- Pascendi ius villæ vel vniuersitatis
competens, an per 10. homines vil-
læ vel vniuersitatis probari possit,
28.385
- Pascua si aliquod commune emerit, &
de communi vnus vendiderit fun-
dum suum proprium cum omni iure
sibi spectante, an per hoc seruitu-
tem, vel saltem ipsius ius pascendi
amississe videatur, 35.388
- Pascua quæ, & quoruplex, 3. & 4.775
- Pascui in possessione si quis fuerit, &
eo certo anni tempore vtatur, an per
hoc suam possessionem retineat, 50.
396
- Pascuis cum pecoribus morboſis,
seu pestiferis nullus vti potest, 20.
382
- Pascere in agro alieno an & quando
liceat, 46.395
- Pascere in pascuis publicis & priua-
tis, in quibus ipsa seruitus impo-
sita non est, an & quando liceat, 47.
396
- Pastor si animalia per insidiosa lo-
ca ad pascendum conduxerit, & ea
amiserit, an de culpa teneatur, 49.
ibid.
- Paterfamil. cum Abbate & conuentu
eiusdem monasterij si pactus fue-
rit, quod molendinum dicti mona-
sterij sibi & familiæ suæ pro cer-
ta pensione molere deberet sine la-
sione dicti monasterij pacti initi
tempore & postea filiorum quilibet
habet ita magnam familiam,
sicut habebat paterfamil. celebrati
contractus tempore, & quilibet ip-
sorum vult molere ad molendinum,
sicut eorum pater faciebat, quid iu-
rs, 10.160
- Pecoris

& Verborum.

- Pecoris ad aquam appulsus quid sit, 1.
371
- Pecoris appellatione continentur omnes quadrupedes, quæ gregatim pascuntur, 2. 374
- Pedagium colligere an servitus debita colligenti existat, 5. 21
- Pedagium qui colligunt ab his qui per viam publicam vadunt, an de iure possint prohiberi exigere, & colligere, 74. 289
- Penum subterraneum si velim facere quatenus se protendit solum meum, usque ad finem soli vicini, nunquid possim, 3. 147
- Penum subterraneum si quispiam facere velit & fodere subter solum publicum, vel demum vicini, nunquid possit, 2. ibid.
- Penum subterraneum si quispiam habeat, quod à pacto superiori in solo publico lumen recipere velit, nunquid possit, 1. ibid.
- Perpetuo seu in perpetuum quis se obligare potest, 22. 162
- Persona Ecclesiastica vel etiam secularis pro beneficiorum alicui ecclesiæ collatorum recognitione certum annum censum, vel hospitium sibi reservaverit, & ipso veniente non recipiatur, an domum propria auctoritate ingredi liceat, & intrandi causa ostia vel fenestras domus rumpere, 11. 90
- Pedis mensura quanam sit, 5. 262
- Per viam publicam an privato licitum sit aquam simpliciter ducere, vel per conductum ligneum vel lapideum, 24. 273
- Per magni interesse, legata habeant eodem modo pecuniarium, an aliud, 7. 513
- Per magni interesse, usucaptæ sint servitutes, an constitutæ, vel quæ constitutarum loco habeantur, 9. 518
- Planities terræ quid dicatur, 1. 148
- Plani appellatione quid convineatur, 3. 419
- Pictores & miniatores pingentes cum adulterinis coloribus, an domino ad interesse teneantur, 13. 211
- Pictura an cedat tabulæ vel chartæ aut e contra, 14. ibid.
- Pictura si in pariete communi existat, an causa imponendi tigna alter socius pulsare possit, & qua pulsatione damnum illis picturis contingere possit, 5. 209
- Picturarum & incrustationum an ratio habeatur, si de aliquo muro de damno infecto cautum sit, 4. ibid.
- Picturas habere in pariete communi an socio liceat, 1. ibid.
- Pingi si velim facere in ecclesiæ crucifixum, vel aliquid aliud an possim, 6. 209
- Piscari cuilibet in litore potest, etiam ante ædes meas & ostium, & si ipsum piscari prohibeam actione iniuriarum teneor, 2. 457
- Piscari cuilibet in mari licitum, quod natura omnibus pater, 1. ibid.
- Piscatum aliquem fuisse per 20. vel 30. annos an sufficiat, ad hoc ut superuenientem prohibere possit piscari, 4. 458
- Piscandi ius in fluminibus & portu omnibus commune est, 3. 457
- Piscium usum fructum qui in vinariis existunt si quispiam habeat, illos occidere potest, & alios substituere, propter eorum difficilem discretionem, 6. 458
- Pons an viæ publicæ appellatione veniat, 5. 208
- Pons dicitur ille, qui est de lignis, non autem de lapidibus, 1. 207
- Pontis reficiendi & faciendi onus super flumine publico, ad quem spectat per quem iter transeuntibus necessarium sit, 4. 208
- Pontis partem, puta decem pedum longitudine nunquid, in flumem quis facere possit per quem possit ire ad hauriendum
- BBbb 2 dam

Index Rerum,

- dum aquam, vel ad lauandum pan-
nos stare. 3.208
- Ponticellum ædificare super solum
publicum ex concessione facta à
principe, vel senatu, aut ex guber-
natione ciuitatis vel ex consuetudi-
ne, vel ex forma statuti si licitum
sit, & quis in dictis casib. velit ædi-
ficare pontes ita latos & longos
quod inferatur damnum, vel incom-
modum, & impedimentum vicinis,
seu transeuntibus cum plaustris, &
animalibus oneratis, qui commode
pertransire non possunt, an huius-
modi ponticellos ædificare possunt,
3.185
- Ponticelli super solum commune per
vnum ex sociis, an ædificare pos-
sint, 9.187
- Ponticellos seu pontes facere an supra
viam publicam licitum sit, 25.273
- Ponticellos seu pontes super domibus
pauatorum appensos & pendentes
super viam vel solum publicum, an
de iure communi quis tenere possit,
1.184
- Porticus quid proprie dicatur, 3.145
- Porticum vel claustrum cum colum-
nis si quispiam facere velit, an pos-
sit imponere columnas, quæ vnus
Ecclesiæ fuerunt, 9.146
- Porticum aut stillicidium si quispiam
in sepulchrum immiserit, qua actio-
ne contra eum agi possit, 6.229
- Porticum vel claustrum cooperientem
solum suum si quis habeat, & in
alieno requiescat, an dominium eius
suum sit, 8.146
- Portus statio, & angiportus quid pro-
prie sint, 1.429
- Portus maris hominum ingenio fa-
bricati an omnium populorum pu-
blici sint, an vero ædificantium, 4.430
- Portus & flumina publica sunt, licet
Ciuitates Italiz de consuetudine ea
sicut imperium præscripserint, n.2.
429
- Portus omnis in sola insula est, n. 3.
430
- Possessio vel quasi aquæ per maiorem
inundationem, sicut possessio terri-
torij an perdat, 97.348
- Possessio 100. annorum quomodo
probetur remissive, 6.43
- Possessionem soli mei & ædificij in
eo per alium facti an habeam, n. 8.
p.121
- Possessionem qui tenetur vacuum tra-
dere, an liberetur, si rem tradat, quæ
alteri seruitutem prædialem debeat,
19.239
- Possessionem in iuribus incorporalib.
dare non est, 58.325
- Possessione iuris illud vulgare locum
habet, vñ vi licet repellere, 5.250
- Positio alleganti titulum quod titulum
non habuerit, fieri potest, 8.44
- Positiones actoris in interdicto de
aqua quotidiana quomodo fiant,
107.351
- Positiones rei in actione de aqua, &c.
quomodo fiant, 8.362
- Positiones actoris & rei in tali interdi-
cto qua forma formari debeant, 70.
p.287
- Positiones actoris in actione de aqua
pluu. atcend. quomodo formari de-
beant, 7.362
- Positiones actoris in interdicto de aq-
& Castello, &c. quomodo fiant,
110.353
- Positiones rei in interdicto de aqua,
&c. quomodo fiant, 108.352
- Positiones rei in actione de cloacis
quomodo formari debeant, 8.362
- Positiones actoris in interdicto de ri-
riuis quomodo fiant, 117.355
- Positiones actoris in interdicto de
cloacis quomodo formari possint,
7.362
- Positio

Index Rerum,

- Positiones de interdicto, de fonte & de fon. refic. quomodo formentur, 13.370
- Positiones in interdicto, vt liceat, &c. quomodo formari debeant, 73.288
- Positionum rei forma in interdicto de riuis qualis esse debeat, 118.356
- Positionum actoris forma in interdicto aquæ ducendæ quænam sit, 101.350
- Positionum rei tenor in interdicto aquæ ducendæ qualis sit, 102. ibid.
- Positionum rei forma in interdicto de aqua ex Castello & cat. qualis esse debeat, 111.354
- Potest fundo quem quis vendit seruitus imponi, & si non sit utilis: quanquam non sufficiat amœnitatem habere, 5. & 6. 522
- Prædia urbana vel rustica, quæ nominentur, 2.24
- Prædium meum si tibi vendidi, ad quod iri non poterat nisi per aliud meum prædium, non videtur actum vt illud tibi seruitutem debeat, nisi expresse dictum fuerit, 3.114
- Prædium urbanum vel rusticum quando dicatur, 1.216
- Prædium rusticum qua ratione distinguatur ab urbano, 1.465
- Prædium si quispiam alicui monasterio dederit, vt perpetuo ad suum molendinum sibi & filiis suis granum molere deberet & postea filij super excreuerint, quid iuris, 19.161
- Prædij seruientis dominus an possit loca, in quibus alteri seruitutem debet, & etiam ius pascendi puta pascua & ligna, ad culturam reducere inuito domino prædij dominantis, cui ius pascendi seruitus debetur, 40.392
- Prædij nomen immobilia tantum complectitur, 2.4
- Prædij dominantis dominus an non solum cogere possit dominum prædij seruientis, vt fundum suum purgari patiatur, sed etiam dominus fundi superioris seruientis: qui iure seruitutis tenetur habere fossam in fundo superiori, ne aqua noceat vicino inferiori, si fossa refectione indigeat, an possit contra dominum prædij dominantis agere, vt eam reficiat, ne fundo superiori seruientis nocere habeat, 74.337
- Prædij seruientis dominus si reduxerit pascua ad culturam, puta ad segetes, vites propter quod pascua impediuntur ei, cui seruitus iuris pascendi debetur, an cogi possit ad reducendum prædia ad pascua, sicuti tempore seruitutis imposita erant an vero ad interessè agi debeat, 42. p.392
- Prædio rustico an actio de plur. arc. competere possit, 3.360
- Prædio communi an vnus ex sociis seruitutem legare valeat, 2.36
- Prædium rusticum qua ratione distinguatur ab urbano, 1.465
- Prædiorum seruitutes non homines debere, sed prædia prædiis, 1.524
- Præscriptionem longi temp. locum habere in his, pro quibus competit publiciana, 4.465
- Præscriptio prædio, an censetur præscripta seruitus ei cohærens, 5.466
- Præscriptio castro an præscripta sit iurisdicção ei cohærens, 6.466
- Præscriptio non inducitur per scientiam & patientiam eius, qui vi, clam, vel precario possidet, 15.469
- Præscriptio seruitutis cuius patientiam requirat, an possessoris, an proprietarij, an vtriusque, 16. ibid.
- Præscriptio rerum corporalium, in quo differat à præscriptione incorporalium, 17. ibid. m.

B B b b 3 Præscriptio

Index Rerum,

- Præscriptio contra Ecclesiam omnino
titulum requirit, 7.51
- Præscriptio seruitutis an contra igno-
rantes se ius seruitutis habere cur-
rat, 6.64
- Præscriptio quandoque plus potest
quam pactum, 11.53
- Præscriptione quomodo scientia &
patientia aduersarij requiratur, nu-
mero 5.49
- Præscriptione scilicet non vtendo re-
gulariter seruitutes amittuntur, 4.
p.63
- Præscriptionem longi temporis locum
habere in his pro quibus competit
publiciana, 4.465
- Prætorium quid proprie dicatur, n. 2.
p.400
- Prætorium vel proteſtum habere licere
in fundo, quæ seruitus esse dicantur,
ibid.
- Prætorium quod alias proteſtum dicitur,
quid sit, 3.401
- Princeps in mari seruitutem imponere
potest, 18.35
- Priuato vel forenſi, an competat ius
agendi, vel prohibendi aliquid in
actione populari, 11.154
- Priuilegiatus & priuilegij cauſæ quan-
do paris potentiz fuerint, poſſi-
dentis potior conditio est, 70.334
- Probabiles rationes l.4. ff. de seruitut.
1.495
- Prodeſſe ſibi vnumquemque dum aliis
non noceat, non prohiberi, 1.522
- Promittens ſolam patientiam, aut per
alia verba ſeruitutem promittens,
non videtur ſeruitutem conſtitue-
re, ſed perſonaliter obligare, n. 3.
p.28
- Promiſſione an ſeruitus acquiratur,
1.55
- Promittat ſi quis vni iter, an ius & ſer-
uitutem ſibi promittere videatur, ſer-
uitus qui factum promittit, 3.233
- Promiſit ſi quis mihi ſeruitutem ne
luminibus meis officiatur, an poſſit
plantare, vel arbores ante fenestras
meas habere, 4.106
- Promiſit ſi quiſpiam mihi ſeruitutem,
ne luminibus meis officiatur, ſed
ante impoſitionem ſeruitutis exi-
ſtens in fine Camere meæ cælum
videre poteram, & ipſe vult altius
ædificare, ita quod cælum videre
non poterō, niſi in Camere medio
exiſtens, vel prope fenestram, an fie-
ri poſſit, 2.105
- Promiſerim ſi tibi dare viam ad fun-
dum tuum per fundum meum, an
ſupra viam pontem facere poterō,
8.187
- Promiſerim ſi vicino ſub certa pœna
non facere fenestram in muro do-
mus meæ: & poſtea illam domum
vendam, an emptor fenestram face-
re poterit, 8.194
- Promiſerim ſi alicui, vt de nemore
meo quædam ligna incidere poſſit,
an pro libito ſuo incidere poterit,
16.417
- Promiſerit ſi mihi quiſpiam coquere
panes in furno ſuo pro tota mea
familia, an hæc ſeruitus vel obliga-
tio perſonalis eſſe dicatur, 3.159
- Promiſerit ſi quiſpiam alicui ſeruitu-
tem de coquendo panem in furno
ſuo pro tota eius familia, an hoc
etiam ſeruitus dicatur, 3.211
- Promiſerit ſi ruſticus quidam cuiſlibet
Canonico pro anniuersario 10. da-
re, & promiſſionis tempore non
erant niſi 10. Canonici, deinde 20.
exiſtant, an omnibus teneatur, n.21.
p.161
- Promiſerit ſi quiſpiam mihi ſeruitu-
tem pecoris appellendi ad fontes,
cauſa agri mei ſtercorandi, an hoc
ſeruitus eſſe dicatur, 2.211
- Promiſerit ſi aliquis alicui, quod per
pontem

& Verborum.

pontem suum sine gabella transire
 posset, sicut promissere Veneri Pla-
 centinus, an hoc seruitus dicatur,
 4. ibid.
 Promissere si aliquis mihi & Titio,
 quod possim coquere in furno om-
 ni hebdomada 10. festaria frumenti,
 & Titius decessit, utrum Titij portio
 mihi accrescat, 4. 159
 Promissere si quidam nobilis comita-
 tensi cuidam reficere pontem: qui
 pons tunc parvus erat, & postea in
 tantum aqua creuit: quod pontem
 crescere necesse fuit, qualiter iste
 nobilis teneatur, 15. 180
 Pro seruitute aquæ haustus qua actio-
 ne agatur, 9. 369
 Promissere si mihi quispiam, ut per
 ateam suam in domum meam, vel
 ex domo mea in ateam suam ire pos-
 sim, nec de plano aditus sit, quo-
 niam atea mea domo sua altior est,
 an schalas vel gradus, aut cliuos in
 meo facere debeam, 1. 143
 Proprietates columbarum, quibus
 prædicatores æquiparantur, qua-
 nam sint, remissive, 3. 218
 Protegere quid sit, & quid protectum,
 1. 96
 Protectum, quod supra solum meum
 existit cuius sit, 4. ibidem.
 Protectum an super solum commune
 facere liceat, 3. ibid.
 Protectum in aliquis tenere possit, pu-
 ta ponticellum supra eum locum,
 quo vulgo iter fieret, vel in quo
 consisteret, 5. 97
 Puteus communis si inter duos vici-
 nos sit, an diuidi possit, & quo iudi-
 cio, 2. 150
 Puteum si in domo mea aperiam, quo
 aperto venæ tui putei præfixæ sint,
 an teneam, 5. 151
 Puteum vel cisternam, aut lacellum
 prope vicini fundum fodere an li-

citum sit, nullo spatio interposito,
 7. 152
 Putredinem aliquam, puta lauaturam,
 vel aliud putridum, si pedissequa,
 vel famulus proiecerit, vel super ve-
 stem vel caputium transeuntis per
 viam publicam, vel ibi stantis des-
 cenderit, an eius dominus teneatur,
 3. 205

Q.

Quasi possessio seruitutis ut acqui-
 ratur, duo principaliter requi-
 runtur, 2. 38
 Quæ cura fuit maiorum circa prædia
 cum urbana, cum rustica, 1. 474
 Quæ de seruitutibus actiones compe-
 tunt an fructuario competant, 4.
 531
 Quatenus in locis publicis facere
 prohibeamur, 1. 620
 Quam significationem habet, quod
 responsum est ad priuatas causas, ac-
 commodata esse interdicta, non ad
 publicas, 3. 520
 Quæcunque gerimus, ex nostra per-
 sona debent initium sumere, n. 4.
 p. 511
 Quænam sit necessaria diiudicatio
 prædiorum urbanorum à rusticis
 prædiis, 4. 495
 Qualem recipiat interpretationem L.
 vfu fructuarius nouum rium §. æ-
 dificium Digestis de vfu fruct. n. 3.
 p. 510
 Quam ob causam proprietatis domi-
 nus ne consentiente quidem fru-
 ctuario, seruitutem imponere po-
 test, 3. 487
 Quam ob causam in multis iuris lo-
 cis traditum sit, viam, iter, actum,
 sub conditione legari & promitti,
 vel ab eo qui fundum non habet.
 Sub conditione vero seruitutem
 promitti, aut ab eo qui fundum

non

Index Rerum,

- non habet, nusquam legitur, 4. 498
- Quam ob causam viae latitudo l. 12. tabularum definita est, ut in portectum octo pedes habeat, in anfractum 16. aliarum seruitutum latitudo nulla sit legitima, 4. 515
- Quam ob causam in actione quam quis diuturno usu, & longa quasi possessione nactus est, interdum id tempus decursum necesse est, quod hominum memoriam excedat, 8. 518
- Quicquid solo superponitur ipsi cedit, secus tamen in aqua, 2. 420
- Qui seruitutem luminum debet, aedificare potest & altius tollere, 4. 106
- Qui sit verus sensus l. 3. ff. de seruit. 2. 494
- Quid sit in publicis tantum iuris habere ad obtinendum, quantum habet quilibet ex populo ad prohibendum, 2. 520
- Quid sit non pertinere ad temporis causam sed ad modum constitutae seruitutis, 2. 499
- Quomodo excipiendum sit Pauli responsum in l. 1. ff. de seruit. legat. 5. 476
- Quoddam quid est quod in facto consistit, 1. 20
- Quod si fundo communi seruiens, fundus in commune redemptus sit, extinguatur seruitus, 7. 489
- Quo sensu responsum sit, seruitutes nec in bonis, nec extra bona esse, 4. 476
- R**
- R**ecreatus sensus responsi ad l. 3. ff. de seruit. quibus ex causis merito non probetur, 1. 483
- Refectio vel depressio, aut leuatio seruitutis cuius expensis fieri debeat, 11. 61
- Refectio rei seruitutem debentis ad quem spectat, 25. 183
- Reficere quid proprie sit, 1. 177
- Regalia quae proprie dicantur, 17. 268
- Regula quae dicit, quod aedificatum cedit solo, an in muro sine calce aedificato locum habeat, 3. 220
- Regula. In re sua quilibet est moderator & arbiter, quomodo intelligatur, 12. 300
- Regula, quod quis in suo inuito vicino fenestram facere possit, quas fallentias patiat, 2. 191
- Religiosi non habentes in loco suo locum eis congruum, petere possunt, quod propter religionis fauorem loca eis decentia assignentur, 5. 229
- Religiosi si concedant ut in aliquo loco sepulturam facere possint, & ibi sepelire ceperim, si postea cum eis conueniam, ne sepeliam, nisi usque ad certum numerum, & quod non possim inibi monumentum cum lapidibus, nisi usque ad certam mensuram extruere, an talis conuentio valeat, 2. 402
- Res dicuntur possideri, quando causam continuam habent, 10. 46
- Res pro diuiso duobus modis capitur, 12. 126
- Res propria nemini seruit, 1. 61
- Rei usufructuariae refectio ad quem spectat, 16. 181
- Rem usufructuariam reficiendi onus, ad quem spectat, 15. 181
- Rem propriam an quis reficere teneatur, 2. 177
- Retia seu laqueos tendere, aut quilibet alia instrumenta ad capiendas venationes an licitum sit, 8. 409
- Ripa fluminis, vnus de populo aliquod nouum aedificium facere non potest, inuito eo, praedii cuius adhaeret, & si fecerit ripa dominus autoritate propria destruere potest, 6. 447
- Ripa qualiter munienda vel reficienda sit, 13. 450
- Ripa

S.

Scala in muro alieno, an & quomodo
apponi possint, §. 169

eruitus si de pecudibus simpliciter.
constituta sit: & reperiantur pecudes:
C. C. C. nobiles:

CC c.c. nobiles

Index Rerum,

- nobiles, sicut sunt Veronenses, & ignobiles, sicuti alia Italica: an de omnibus indifferenter ipsa seruitus constituta intelligatur, 19.
381
- Seruitus aquæductus præscripta quanto tempore inducatur, & quæ, & quot ad istam præscriptionem inducendam requirantur, 55.312
- Seruitus personalis quæ dicatur, 1.1
- Seruitus realis actiue & passiue ad hæredes transfertur, 13.9
- Seruitus quædam qualitas est, non autem substantia, 4.5
- Seruitus actus si tam angusto loco concessa fuerit, ut neque vehiculum, neque iumentum per locum perducipossit, an actus, vel iter esse dicatur, 7.258
- Seruitus in bonis nostris non est, nec extra bona, 4.28
- Seruitus an extinguatur, quando vnus fundus seruienti vni vel omnibus sociis prædij dominantis, omnibus sociis, vel vni particulari acquiritur, 2.62
- Seruitus oneris ferendi, an personalis actio esse dicatur, 4.175
- Seruitus, ne prospectui officiat, duobus modis capi potest, scilicet in genere & specie, 1.98
- Seruitus aquæductus si fundo meo qui est decem iugerum debeat, & postea actus fuerit, an propter hoc aquæductus seruitus crescere debeat, 18.303
- Seruitus cui debeat per riuum aquæductus in vicini fundo, si velit iuxta pontem fossam facere, in qua aquæ congregentur & ipsas postea per riuum ducere, an possit, 88.
343
- Seruitus appulsus pecoris ad aquam an nominata, vel innominata sit, 3.
372
- Seruitus naui imponi non potest, ut cum in portu erit semper merces deferre teneatur, 1.431
- Seruitus iuris pascendi quomodo amittatur, 31.388
- Seruitus iuris pascendi qualiter acquiratur, 6.375
- Seruitus aquæductus, est ius ducendi aquam per fundum alienum, 1.
297
- Seruitus quo iure introducta fuerit, 2.2
- Seruitus aquæ haustus quomodo amittatur, 8.368
- Seruitus aquæ haustus quid proprie sit, 1.366
- Seruitus vel pascendi ius si in fundo alieno constituta fuerit, an cum omni pecore cuiuscunque generis pascere possit, 18.381
- Seruitus aquæ haustus quomodo, & qualiter, & quando constitui possit, 6.365
- Seruitus aquæductus cui debeat, an causa aquæ ducendæ lapideum arcum facere teneatur, 85.343
- Seruitus an nedum in toto fundo, sed in solo tantum vel in superficie tantum constitui possit, 1.36
- Seruitus luminum, & seruitus ne luminibus officiat, quomodo differant, 1.101
- Seruitus simplex si in fundo debeat, ad quem spectat, in qua parte seruitutes habere debeat, 3.58
- Seruitus ex parte fundi seruientis in patientia est, 2.29
- Seruitus aquæ haustus an sit nominata vel innominata, 4.367
- Seruitus non est, ubi quis nihil concedit, aut permittit in suo exceptis casibus à legibus constitutis, 2.69
- Seruitus altius tollendi quare alia est rustica, & alia urbana, 2.398
- Seruitus

& Verborum.

- Seruitus nunquid locari possit, 5.29
 Seruitus à prædio dominante denomi-
 nantur, 1.93
 Seruitus vna vel plures quando di-
 catur, & quomodo cognoscatur, 7.
 263
 Seruitus iuris pascendi quid proprie
 sit, 1.374
 Seruitus an pro parte acquiri: vel reti-
 neri possit, 1.56
 Seruitus altius non tollendi an requi-
 ratur, quod semper per vicinum im-
 ponatur, 4.73
 Seruitus quando causam continuam
 vel discontinuam habere dicatur,
 81.341
 Seruitus iuris pascendi an perda-
 rur, si locus seruitutem debens
 per tyrannum occupatus fuerit,
 qui illis pascuis vsus sit, 34.
 388
 Seruitus aquæ ductus cur ex lacu fieri
 non possit, 3.431
 Seruitus aquæ haustus, an seruitus di-
 catur, 2.366
 Seruitus prospectus an differat à serui-
 tute ne prospectui officiat, 3.100
 Seruitus pactionibus, stipulationibus,
 testamentis, & contractibus consti-
 tuitur, 1.41
 Seruitus aquæ ductus est sicut anima
 intellectiua tota in toto, & tota in
 qualibet parte, 13.301
 Seruitus si luminibus imposita sit, tam
 de præsentibus quam de futuris sim-
 pliciter intelligitur, 6.159
 Seruitus nauigandi, si lacus perpetuus
 in tuo fundo sit, vt ad fundum
 meum perueniatur, imponi potest,
 2.431
 Seruitus neque ad tempus, neque ex
 tempore, neque sub conditione ne-
 que ad certam conditionem consti-
 tui potest, 1.38
 Seruitus in re propria vel communi an
 imponi valeat, 5.37
 Seruitus aquæ tollendæ per rotam ex
 lacu, an imponi possit, 4.432
 Seruitus vrbana qualis sit, & quomodo
 nolcatur, 10.25
 Seruitus cui debetur, an in prædio ser-
 uiente ædificare licitum sit, 6.59
 Seruitus propter peccatum ortum ha-
 buit, 3.3
 Seruitus oneris ferendi ad factum
 competit, 3.175
 Seruitus cloacæ fundo rustico, quando
 deberi dicatur, 2.400
 Seruitus, ne prospectui officiat in
 quo differat à seruitute, ne lumini-
 bus officiat, 2.98
 Seruitus vna vel plures si cognoscan-
 tur, quæ utilitas resultet, 9.266
 Seruitus ne luminibus officiat an
 tam de præsentibus, quam de futu-
 ris intelligatur, 9.107
 Seruitus realis quæ dicatur, 1.4
 Seruitus aquæ haustus an realis vel per-
 sonalis sit, 3.367
 Seruitus altius tollendi triplex esse di-
 gnoscitur, 1.398
 Seruitus iuris pascendi cum certo pe-
 cundum genere, si vni debeat, & ip-
 se cum alio genere seruitus vsus
 fuerit, an propter hoc ipsa seruitus
 amittatur, 33.388
 Seruitus aquæ haustus, an sit rustica vel
 vrbana, 5.367
 Seruitus vsus fructus diuidua est: care-
 re autem indiuidua, 1.24
 Seruitutis natura non est, vt quis ali-
 quid faciat, 3.102.
 Seruitutis à principio constitutæ si
 fundus dominans aqua indigebat,
 & nunc ex aliqua causa non indi-
 geat, an seruitus in perpetuum com-
 petere desinat, 17.303
 Seruitutis ad præscriptionem quot ne-
 cessaria sint, 1.47
 Seruitutis realis definitio quænam, 3.4.
 C C c c 2- Seruitutis

Index Rerum,

- Seruitutis aquæductus in concessio-
ne, sine alterius damno sub intelli-
gitur, 23.304
- Seruitutum quædam causam conti-
nuam habent, quædam quasi conti-
nuam, quædam vero disconti-
nuam, 2.465
- Seruitus vsus & habitationis non
præscribitur sine titulo quemad-
modum nec vsusfructus, 8.466
- Seruitus negatiua ex quo tempore
præscribi incipiat: & quid in aliis
seruitutibus, 9. ibid.
- Seruitutibus discontinua non quæri-
tur ex longa patientia & possessione,
sed necesse est allegare titulum,
12.467
- Seruitutis vsus processerit nec ne ex
bona fide quomodo probetur, 13.
468
- Seruitus vel libertas quanto tempore
præscribatur contra ecclesiam, 18.
470
- Seruitutem non præscribi ex sola qua-
si possessione civili, nec ex sola quasi
possessione naturali, 17.469
- Seruitutem qui debet, facere non co-
gitur, sed pati, 73.335
- Seruitutem si mihi concesseris, ut
operè manu factò aquam fluentem in
meo ex tuo deriuare possim, etiam
si tibi noceat, an intelligatur eti-
am si ultra modum noceat, 76.
- Seruitutem itineris qui habet, an pos-
sit facere pontem supra locum, per
quem aqua ducitur, inuito eo, cui
aquæductus seruitus debeat, 87.
343
- Seruitutem fundo communi an vni
ex sociis acquirere, vel retinere
possit, 2.56
- Seruitutem stillicidij auerrendi in
aream meam si vicinus meus ha-
beat, quod stillicidium super aream
meam per duos pedes protendi-
tur, an ego in area ædificare possim,
vbi stillicidium castare coeperit,
7.76
- Seruitutem proiciendi in fundum
vicinum habere, an stercus, vel vri-
nam foetidam, vel alia similia proii-
cere poterit, 5.95
- Seruitutem itineris habens, si locum
elegerit licet amplius variare non
possit, ille tamen qui si seruitutem
concessit, bene potest si absque alte-
rius incommodo fiat, 7.235
- Seruitutem inter affirmatiuam & ne-
gatiuam quæ differentia sit, 26.244
- Seruitutem qui debet oneris ferendi,
vel etiam aliam, an suis expensis re-
ficere debeat, 4.110
- Seruitutem altius non tollendi ille
qui debet, an supra eam latitudi-
nem arborem vel ædificium habe-
re possit, 2.72
- Seruitutem altius non tollendi si mi-
hi debeas cum hac conditione, ne
luminibus meis officiat, quomo-
do hæc verba intelligantur, 3.
72
- Seruitutem qui debet, ne luminibus
officiatur, non cogitur in eadem
gratitudine lumina seruare, nisi ad
gratitudinem locus deputatus esset,
6.106
- Seruitutem qui debet, ne luminibus
officiatur, non potest plantando, seu
ædificando aut aliter solem præ-
dio dominanti auferre, 7.106
- Seruitutem aquæductus habens, an ri-
uum in seruiantis fundo facere pos-
sit, per quem aquam ad fundum
dominantem ducat, 19.303
- Seruitutem habenti rusticam, iure ma-
gis consulitur, quam habenti ser-
uitutem urbanam, 33.248
- Seruitutem itineris habens, si velit
ducere lumentum, & planstrum
oneratum frumento, vel aliis re-
bus

& Verborum.

- bus, & etiam ipse ascendere, an super servientis fundum transire valeat, 5.234
- Servitutem habens alteri eam concedere non potest, nisi hoc ei permisum fuerit, 16.34
- Servitutem altius non tollendi ille qui debet an possit saltem altius edificare, 1.72
- Servitutem alicui fundo qui imponere possunt, an eidem etiam acquirere valeat, 1.35
- Servitutem si quis mihi debeat, ut suis parietibus trabem seu tigna habeam, per quæ solarium meum sustineatur, an ista servitus tigni iuncti, vel oneris ferendi esse dicatur, 7.111.
- Servitutem vel ius aquæ ducendæ habens, an possit arcum seu pontem lapideum facere supra alium aquæductum alienum, 86.343
- Servitutem debens ne luminibus officiat, an possit deponere ædificium, vel arboris ramos, quo facto locus quondam opacus sole plenus esse incipiat, 8.106
- Servitutem altius tollendi exemplum quomodo procedat, cum quis regulariter possit tollere domum suam, usque ad cælum, etiam si servitus imposita non esset, 4.399
- Servitutem aquæhaustus quomodo quis uti debeat, 7.368
- Servitutem altius tollendi exemplum quomodo ponatur, 3.399
- Servitutem appulsus pecoris ad quam qualiter quis uti debeat, 4.372
- Servitutem iuris pascendi quomodo quispiam uti debeat, 17.381
- Servitutem appulsus pecoris ad aquam qua actione aliquis uti debeat: & ut competat quot necessaria sint: & quomodo libellus & positiones formentur, 5.372
- Servitutem aquæhaustus qua actione agatur, 9.369
- Servitutes urbanæ, & rusticæ quare dicantur, 1.24
- Servitutes mixtæ species quot sint, 2.10
- Servitutes reales & prædictæ ipso iure non recipiunt certum tempus ex parte ante ad originem impediendam, sed conditionem, 13.54
- Servitutes innominatæ quæ dicantur, 1.401
- Servitutes non constituuntur, ut aliquid in tuo facias, 10.52
- Servitutes multiplices sunt, & quæ sint servitutes habentes causam continuam, & quasi continuam, 2.41
- Servitutes quibus præscribitur 10. ann. inter præsentem, & 20. inter absentes quæ dicantur, 4.42
- Servitutes usus & habitationis non præscribitur sine titulo, quemadmodum nec ususfructus, 8.466
- Servitus discontinua non quæritur ex longa patientia & possessione, sed necesse est allegare titulum, 12.467
- Servitutes negativæ ex quo tempore præscribi incipiant, & quid in aliis servitutibus, 9.466
- Servit. usus processerit nec ne ex bona fide, quomodo probetur, 14.468
- Servit. quædam causam continuam habent, quædam quasi continuam, quædam vero discontinuam, 2.465
- Servit. non præscribi ex sola quasi possessione civili, nec ex sola quasi possessione naturali, 18.470
- Servit. vel libertas quanto tempore præscribitur contra ecclesiam, 19. ibid.
- Servit. nomine quæ tacite secutæ sunt venditum fundum, ob cuius actionem fundum non teneri, 2.475
- Servit. cur aliæ personarum, 1.482
- Servitutes rerum dicuntur interdum non esse fundi, 3.483

C C c c ; Servi

583

Index Rerum.

- Seruitutum cur alię rerum appellantur, 2.482
- Seruitute constituta, tacite illa iura sequuntur, quę ad conservandam pertinent, 1.509
- Seruitutes prędiorum in iure, non in parte consistere, atque ideo incorporales esse, 1.516
- Seruitutes non esse totas in toto, & totas in qualibet parte, sed esse tamen in parte qualibet efficaces, 3.525
- Seruitutes quę deberi non nisi dominis, & à dominis possunt, vbi cęperunt, aduersus quemvis vendicantur, 5.532
- Seruitutibus modum facit prędiorum quibus acquirantur necessitas, 2.522
- Seruitutes nominatę quę appellantur, 3.23
- Seruitutes calcis coquendę & arenę fodiendę an sint nominatę vel innominatę, 3.398
- Seruitutes terrę quę sint, & quibus imponantur, 1.402
- Seruitutes reales vel prędiales quando sint, quomodo cognoscantur, 5.5
- Seruitutes mixtę quę dicantur, 1.10
- Seruitutes quę per quatuor elementa versantur, 2.401
- Seruitutes personales tantum res sunt, videlicet vsusfructus, vsus, & habitatio, 3.363
- Seruitutes calcis coquendę & arenę fodiendę, an rusticę esse dicantur, 1.397
- Seruitutes habentes causam discontinuam quę sint, 3.298
- Seruitutes urbanę & rusticę quę dicantur, 1.22
- Seruitutes urbanę quędam sunt affirmatiuę, quędam negatiuę: rusticę autem omnes affirmatiuę sunt, vt ire, agere, 2.69
- Seruitutes innominatę quęnam sint, 2.22
- Seruitutum & iurium incorporalium pręscriptione septem requiruntur, 8.51
- Seruitutibus in pręscribendis an titulus requiratur, 6.50
- Seruitutibus corporalibus quę causam discontinuam habent quispiā in quasi possessione esse dicitur, etiam si nullo modo sufficienti tempore vsus esset, 36.250
- Sepeliri apud quam ecclesiam vnusquisque debeat, 9.230
- Sepulchrum si quispiam effodere voluerit, quantum spatij relinquere debeat, 3.229
- Sepulchrum est locus, vbi corpora, ossaue hominis condita sunt, 1.218
- Sepulchra antiquorum quę erant, & quid recentioribus temporibus de cadaveribus sepeliendis cautum fuerit, 7.230
- De sepulturę loco quantum ad effectum non curatur, quoniam Domini est terra, & plenitudo eius, 8.230
- Si alterius quoque ius, sibi pręcipit, quę sit aduersus illum cautio, 2.484
- Si ex conuentione alternis annis, vel mensibus aqua ducitur, perinde vna seruitus est, ac si die tantum, aut nocte tantum ducatur, 4.500
- Si legauerit & promiserit quispiam alicui habitationem an proprietatem relinquere videatur, 2.18
- Si constituat quispiam mihi, quod in fundo suo omni anno, vnum frumenti Starium recipiam, vel vnum pomum in viridatio, an huiusmodi seruitutes dicantur, 1.21
- Si promiserit quispiam mihi seruitutem pecoris appellendi ad fontes, causa agri mei stercorendi, an hoc seruirus esse dicatur, 2. ibid.
- Si promiserit quispiam alicui seruitutem de coquendo panem in furno suo.

- suo pro tota eius familia, an hoc etiam seruitus dicatur, 3. ibid.
- Si habeam ius eundi per fundum tuum, ad domum meam, an hoc seruitus esse dicatur, 11. 25
- Si lego fundum tuum seruientem, liberationem legare non videor, 1. 29
- Si concessisti aquam Titio, quæ in fundo tuo oritur ut eam ad fundum suum ducere possit, an postea eandem mihi concedere valeas, 17. 34
- Siquidam nobilis promisit cuidam comitatensi reficere pontem: qui pons tuus paruius erat, & postea in tantum aqua creuit, quod pontem crescere necesse fuit, qualiter iste nobilis teneatur, 13. 180
- Si tibi concesserim simpliciter ut aliquid in meo apponeres an videar ad meum beneplacitum concessisse, an vero animo donandi, & in meo seruitutem constituendi, 6. 220
- Si quis egerit contra vicinum suum, qui vim publicam in fundum suum reiecerit, & per viam reiectæ actionem interesse suum consecutus fuerit, an postea viam claudere poterit 43. 279
- Si per seruitutis conventionem factum fuerit, ut superior vicinus aquam in fundo suo retinere teneatur: vel inferior teneatur eam fossa recipere: nunquid superior vel inferior teneatur purgare, vel aggeres facere aut munire, 72. 335
- Si quis ex prædiis suis præstare aliquid arundinis millia iusserit, & quæcunque sunt ei facultati similia, qualia sint, 7. 479
- Socio an liceat facere in pariete communi fistulam, vel canale aliquod, per quod aqua pluvia arceatur, siue recipiatur, 4. 156
- Sociorum unus si suo sumptu ædificum commune iure societatis seu communionis reficiat. ad usum ad quem paratum, seu destinatum erat, verbi causa, domum ruinofam, aut molendinum in flumine, aut parietem communem, an contra illum, qui recusavit, agere poterit, 8. 179
- Si promiserit aliquis alicui, quod per pontem suum sine gabella transire posset, sicuti promiserunt Veneti Placentinis, an hoc seruitus dicatur, 4. 21
- Socius si non vult altius murum communem tollere, nisi pro vna parte tantum, & murus ita elevatus longior sit, cuius sumptibus id facere teneatur, 31. 134
- Socius alicuius rei, qui rem reficit, an suo vel communi nomine rem reficisse dicatur, 10. 180
- Socius quilibet muri communis in qualibet ipsius particula portionem habet, 8. 199
- Socius si primo super muro communi: ædificaverit, ipsum altius suis expensis tollendo, altius postea socius super dicto muro vult iterum reædificare, vel in eo aliquid fabricare, vel immittere, an teneatur soluere dimidiam illius muri primo elevati per alium socium suis sumptibus, 27. 132
- Socius an murum communem cooperire possit, 22. ibid.
- Socius in muro communi an tignum immittere valeat, 23. ibid.
- Socius an communem parietem possit imponere, vel restituere, vel reficere 24. ibid.
- Socius in muro communi an facere possit fenestram, vel factam claudere, 25. ibid.
- Sola

Index Rerum,

- Solarium si quispiam ædificare velit ad hoc, vt sustineatur, in quo loco ipsum affigere debeat, 1.172
- Solarium superius domus alicuius si quispiam habeat in quo quotidie habitantes currant, vel eius pueri saltent, vel pullent, ita quod existentibus in parte inferiori impedimento sint, quid iuris, num. 5. pag.173
- Solarium quod est infixum muro communi vel alieno iure seruitutis, an pavimento vel lateribus cooperiri possit, 3.172
- Solarium vnum vel plura si vna domus habeat, & pars inferior sit vnus, pars vero superior alterius, sicuti Venetiis contingit, si ille, qui partem superiorem habet, non habeat aditum veniendi ad ipsam, nisi per scalas, vel partem inferiorem, nunquid per illam venire poterit, 4. p.174
- Solarium si commune sit, & ille qui est inferior incendij periculum meruat cautio damni infecti peti potest, 3.197
- Solo seu area domum quis ædificare potest, vel aliud ædificium altius construere etiam vsque ad cælum, 1.117
- Solum quod relinquitur pro introitu, cuius esse debeat, 2.215
- Solum ingressus siue introit. quid dicatur, 1.214
- Spatium quod relinquitur inter medium, an relinquentis, vel vtriusque esse debeat, 5.124
- Species seruitutum vrbanoꝝ prædiorum quot sint, 1.68
- Specularia sunt, quæ vulgo gelosia dicuntur, 1.196
- Specularia an indistincte fenestris apponi possint, 3. ibid.
- Stabulum inferius non domui coniun-
- ctum an rustica seruitus esse dicatur, 1.108
- Stabulum dicitur locus qui tantum equos recipit: & quid de communi vsu loquendi, 1.214
- Stabulum an prædium vrbanoꝝ dicatur, 3.24
- Stabulum domus an vsufructuarius locare possit pro stabula ad recipiendum iumenta, 2.214
- Stagnum est, quod temporalem continet aquam ibi stagnantem, n.2. p.432
- Statutum si dictauerit, quod si quis offenderit aliquem in domo, puniatur in tantum, an offendens in ostio statuti pœna teneatur, num.2. p.152
- Statutum Paduanum loquens de cohærentium præsentatione, an locum habeat, etiam si via in medio existat, 5.447
- Statutum si dixerit, quod gentes loci teneantur sequi vsque ad alucum nouum fluminis an ultra alucum deficcatum gentes sequi teneantur, 7.435
- Statutum si dictauerit quod in platea pœna duplicetur, vbi platea sit, & incipiat, 12.267
- Statutum si sit in ciuitate, vt in talibus pratis homines bestias ad pascendum intra terminos designatos tenere nequeant, & sic in certa prati parte pasci poterit, & in certa non: & quidam accusatus fuerit, quod in dictis pratis bestias tenuerit, nec fuerit dictum in accusatione intra terminos designatos, sed simpliciter probatum fuerit, an ex hoc condemnatio sequi valeat, num.13. p.380
- Statutum si puniat committentem maleficium in domo, vel inuentum extra domum an porticus etiam

& Verborum.

etiam comprehendatur, 6.145
Statutum si sit, quod si quis fundum
vendiderit, cohærens seu confinis
aut collateralis idem pretium præ-
sentare possit, & fundum venditum
ab emptore vindicare si aliquis
fundum vender, & vicinus, qui ha-
bet alium fundum propinquum via
tamen publica interueniente, vigo-
re dicti statuti pretium præsentare
velit, an possit, 34.277
Statutum loquens quod nullus possit
alius eleuare, seu tollere ædificium
suum, si per illud vicini luminibus
noceat, an forenses liget, cuius est
domus quæ alius tolli debet, n.5.
p.73
Statuti forma, si magnates non possit
intrare palatium ante pulsationem
campanæ sub certa pœna, an con-
demnatio sequi possit, nisi introitus
explicite probetur, 14.380
Statuti forma si licitum sit ad vindi-
ctam aliquem occidere, an etiam sit
licitum amicos congregare, qui ip-
sum adiuent, 10.60
Statuto si caueatur, quod vulnerans in
via publica magis puniatur, quam
si alibi vulneret, & aliquis percus-
sit in via priuata, per quam tamen
iter publice fiebat, an puniatur,
ac si in via publica vulnerasset,
33.276
Statuto si prohibeantur mulieres por-
tare perlas, an fictas & contra fa-
ctas portare valeant, 10.369
Statuto si caueatur vt quis possit du-
cere aquam ex fundo suo per fun-
dum vicini medium, ad aliquem
fundum suum inferiorem soluendo
vicino damnum cauationis, &
quis velit ducere aquam per fun-
dum vicini ad suum, in quo fun-
do vicini sunt Venæ aquarum, si
aqua sua cum vicini aqua miscea-

tur, & vtraque ad fundum infe-
riorem transeat, an possit, num.69.
p.433
Statuta si dictauerint, ne quis pos-
sit vindemiare vel messem facere
etiam in suo nisi certo tempore,
vt vel colonus partiatius non pos-
sit incidere messem, nisi præsen-
te locatore, vel nisi notificatione
sibi facta: quibus seruanda essent,
n.2.407
Statuta de refectione viæ loquentia,
an purgationem comprehendant,
& quid purgare dicatur, & quo-
modo etiam libramentum capia-
tur, 60.283
Stercoris aceruum si quis in fundo
aut agro meo posuerit, an actione
vi aut clam contra eum agere po-
terit, 2.219
Sterquilinatio quid sit, & breuiter
totam eius materiam remissive, n.1.
p.498
Sterquilinium an veniat vendito vel
legato fundo, 4.219
Sterquilinium in domo habens, si
faciat ipsum proicere iuxta mu-
rum communem, vel alienum, an
possit, 1.218
Stillicidium quid sit, 1.74
Stillicidium si in aliqua parte fra-
ctum esset, puta eius canale, per
quod aqua ducitur, vel regulæ
ruptæ essent, quis reficere teneatur,
& cuius expensis, 2.82
Stillicidium supra solum vel aream
vicini, verbi causa, per tres pedes
si quis habeat an tunc in muro
proprio ostium facere possit causa
veniendi ad ipsum solum, siue
aream, 2.141
Strata quid proprie sit, numero 3.
p.262
Stillicidium cui debetur seruitus
auertendi in vicini aream, si pro-
D d d tendatur.

Index Rerum,

- tendatur vltra parietem supra vicini
aream per medium pedem, & casiter
in aream vicini etiam per medium
pedem, vel circa, an vicinus possit
aedificare in illa area vsque ad illum
locum, vbi casiter, & sic vsque
ad medium pedem prope murum
domini prædij dominantis, 8. 78
- Stillicidium siue tectum an vnicuique
licitum sit extra parietem pro libito
voluntatis porrigere, 2. 137
- Stillicidium & tectum an idem signi-
ficent, 1. ibid.
- Stillicidium antiquum habens supra
aream, vel domum meam in dubio
an iure seruitutis, vel dominij ha-
bere præsumatur ex eo quod infe-
rius pro stillicidij rigore suum dica-
tur, 10. 79
- Stillicidij auerrendi seruitus quomo-
do intelligatur, 1. 82
- Stillicidij per ædificationem super
solum publicum, illius soli do-
minus aliquis non efficitur, num. 2.
p. 185
- Stillicidij seruitutem acquisitam ha-
bens an possit altius tollere, vel
eleuare, vel deprimere murum, vel
ædificium, super quo habet stillici-
dium cadens super domum vel
aream, 5. 75
- Stillicidij domino non est licitum clau-
dere locum inferiorem sub stillici-
dio, neque ipsum tanquam pro-
prium occupare, 4. 142
- Stillicidij seruitutem sibi debitam si
quis habeat, & sublatum fuerit ædi-
ficium, siue corruerit, ex quo stilli-
cidium cadit, an per hoc stillicidij
seruitus cum effectu in totum ex-
tincta intelligatur, 6. 76
- Stillicidio siue tecto an luminaria fa-
cere licitum sit, 3. 138
- Stipulationem semel cuique acquisi-
tam, non solere ad alium transire,
quam ad hæredem, vel alium iuris
successorem, 3. 511
- Subiecta talia sunt, qualia prædicata
demonstrant, 14. 301
- Sufficit etiam quod ille cui seruitus
debetur luminum, cælum videre
possit, 3. 99
- Sulcos vel fossas si quispiam in vicini
inferioris damnum seu ex latere fa-
cere possit, dato quod non possit,
quomodo ei succurratur, num. 3.
p. 404
- Superficiarius an fundo superficiario
seruitutem imponere possit, num. 4.
pag. 31
- Supra stillicidium an stillicitum ædi-
ficare: verbi causa, solarium, si-
cut Venetiis fit, hortulos, sicut in
Catalonia: crustationem, sicut in ci-
uitate Neapolis, 4. 138
- Sylua cadua & sylua pascua quæ in-
dicetur, 6. 413
- Sylua si creditori pignolata sit, & de-
bitor ex ea nauem, vel aliam ma-
teriam fecerit, an illa nauis, vel
materia pignori erit, numero 7. ibi-
dem.
- Syluæ usufructuarius an arbores, &
pedamenta pro vsu suo incidere
possit, ac etiam vendere, num. 9.
pag. 414

T.

Tecti seu stillicidij appellatione,
an veniat solum illud, quod est
de tegulis puta cuppis, lastis, an
etiam veniat illud, quod de plumbo
existit, 1. 137

Tempus, cuius non extat memoria
in contrarium, quod dicatur, &
quomodo probetur, remissive, n. 5.
p. 43

Tempus aliquod punctualiter vbiun-
que de substantia fuerit, ad victo-
riam

- riam reportandam, illud tempus li-
quido & punctualiter probari de-
bet, 16.380
- Terra quæ est in mari, vel arena maris,
cuius esse dicatur, 4.428
- Territorij alicuius appellatione an
etiam mare comprehendatur, &
districtus per illam ciuitatem, n.26.
p.427
- Testamentum factum in portu ciuita-
tis Soldani an dicatur factum in
terris Soldani, 5.430
- Testator si vxori domus habitationem
reliquerit, de qua non liquet, cum
plures domos habeat, de qua sensis-
se videatur, 5.18
- Testator si dixerit, relinquo vxori meæ
habitationem in domo cum filiis
suis, nunquid talis ex tacita defun-
cti voluntate etiam alimenta habe-
re debeat, 7.25
- Testator si domus suæ habitationem
vel vsum fructum vxori reliquerit,
deinde eodem testamento eandem
domum alteri legauerit, an ex hoc
legato vsum fructus vel habitatio ei-
dem vxori adempta videatur, n. 6.
p. 19
- Testis examinatus in causa vniuersi-
tatis, puta pascui, si sentiat commo-
dum, & dicat quod non, an falsum
dixisse intelligatur, 12.379
- Testes vbi plures quam duo haberi
possint, duo de vniuersitate non
sufficerent, 10.377
- Tignum in vicini fundo immittere an
licitum, 2.84
- Tignum si per aliquem in fundo meo,
& sic alieno immittatur, an illud
propria autoritate tollere, vel inci-
dere possim, 3. ibid.
- Tignum vnum, vel vna tigni conti-
gnatio, si vnam domum regat, &
postea inter plures diuidatur, illud
tignum sociorum cuiuslibet propriū
est quatenus tigni longitudo versus
partem suam se extendit, 1.173
- Tigni appellatione quid veniat, 1.83
- Tigni immittendi inter seruitutem, &
oneris ferendi quæ differentia sit,
1.175
- Tigna immissa debent immissa rema-
nere, tempore quo domus pluri-
bus vel inter viuos vel in vltima
voluntate assignatur, sicut prius an-
te assignationem vel diuisionem
existerant, 3.174
- Tigna an quis in muro vel pariete
communi immittere possit, 4.84
- Tigna supponere surrogare an aliquis
possit, 6.87
- Tigna habens cum aliquibus signis
in muro, qui est inter ipsum & vi-
cinum, an præsumatur habere ius
seruitutis vel communionis, num.
17.129
- Tigna immissa in muro meo, proprio
vel communi vel etiam in publico,
vel etiam protendentia in meo, vel
communi, vel publico an licitum
sit propria autoritate euellere, vel
destruere, 8.88
- Tigna alia vel signa si in principio
vel in fine muri fuerit ab vna parte
rantum, an eo casu, quo per
illa signa murus communis vel
seruitus censeretur, intelligatur esse
murus communis in totum, vel ser-
uitus in toto muro imposita, an
vero in parte illa, in qua signa sunt,
18.129
- Titulus allegatus an probetur aut præ-
sumatur ex patientia longi tempo-
ris, 10. & 13.468
- Titulus diuisionis non præsumitur ex
diutina possessione rerum supra
modum inæqualium, 11.467
- Torrents est, qui in hyeme currit, &
perenne non est, 1.453
- Torrents est, qui hyeme currit, 2.434

Index Rerum,

Torrentis flumen si vicinus auertit, ne
aqua ad eum perueniat, & hoc mo-
do effectum est, vt vicino noceat,
an aquæ plu. arcen. actio. contra
eum agi possit, 4.454
Torrentia cuius existant, 2.453
Trestrium capitum interpretationes
L. fin. ff. quor. bon. L. 1. §. permittitur
ff. de aqua, quotid. & xliu. & L.
mela. §. quidam libertis ff. de ali-
ment. & Cib. leg. 8. & 9. 480
Tugurium quid dicatur, remissive, 2.
403
Tugurium in fundo alieno facere
an licitum sit, 1. ibid.
Tutor an pupilli ædificia collapsa &
deformata reficere poterit, 24.182

V.

Vadi materia, quo flumine transi-
tur remissive, 14.450
Valles si excreuerint, & alienum oc-
cupauerint prædium, illius sunt
valles, cuius prædium erat, & si de-
creuerint, illius erit prædium, cu-
ius erant valles, 1. 454
Valles aut paludes si quispiam con-
duxerit vt ibi piscari posset, & in
eis reperiatur certa pars terræ ab
alio elevata quæ tori appellantur,
piscetq; omnes in hyeme sub eis re-
ducant, vt in vallibus Paduæ con-
tingit, an licitum conductori sit di-
ctos toros aperire, & omnes pisces
accipere, 8.458
Vallis quid dicatur, 1. 419
Vallis improprie quid dicatur, 4. 420
Vallibus cuilibet piscari licet, vel
cannellas, aut herbas incidere, vel
fasci si publicæ fuerint, 2. 454
Vallibus si terra cum herba reperian-
tur & cannellæ natæ, quæ de loco
ad locum moueantur, tori appella-
tæ, an ipsi tori publici aut priuati

erunt, 3.454
Vasallus vtile dominium in fundo
habēs, an huiusmodi fundo feudali
seruitutem imponere valeat, 3.31
Venando vel aucupando in fundo alie-
no si quispiam aliquid ceperit, an
domino fundi restituere teneatur,
2.408
Venator an in fundo retineri possit,
vt reddat quod perceperit, 3. ibid.
Venari cum armis an licitum sit, 10.
410
Venatio clericis & monachis an &
quando licita sit, 11. ibid.
Venas aureas aut argenteas in meo
an mihi fodere licitum sit, & fo-
diendo sub vicini fundo transire,
4.412
Venditio non probaretur, etiam si
possideretur vel fundus alicuius,
vel vsusfructus eius, eo sciente &
patiente, 7.44
Venditione molendini per aliquem
facta, quo casu etiam alterius mo-
lendini postea veniat, etiam si in
venditione de eo mentio facta non
sit, 9.376
Vendito equo quo casu ornamento
vendita videantur, 65.331
Veneti qui gulphum maris Adriatici,
cuius memoria in contrarium non
extat possederunt, ipsum mare quo-
ad eius Iurisdictionem præscripse-
runt, & similiter Ianuenses in mari
suo, 7.423
Veneti in mari Adriatico an possint
imponere gabellas, & merces con-
ductas contra venetorum statuta
confiscare, 10.424
Verba, promitto ferre, vel sustinere
onera domus tuæ, quid importent,
2.175
Verba debent interpretari pro eo
in cuius fauorem apponuntur,
5.59
Verba

& Verborum.

593

- Verba in dubio secundum præsens
tempus intelliguntur, sicut contra-
ctus in dubio intelligitur rebus sic
stantibus, 11.160
- Verba ne prospectui officiantur, futuri
temporis sunt, quæ actum probi-
benti respiciunt, seu prospectum
impediendi de futuro, 4.101
- Verba contractus intelliguntur se-
cundum quod apparet contractus
tempore, 12.160
- Vestibulum quid proprie sit, 11.143
- Via media quæ dicatur, 13.167
- Via cuius latitudinis esse debeat, 11.
236
- Via si cui simplici usu concedatur, an
per quancumque fundi partem quo
voluerit, vel per totum fundum ire
possit, 1.58
- Via publicæ quæ est in vna contracta, si
claudatur, an alius de alia contra-
cta, cuius parum aut nihil interest,
agere possit, vt dicta clausura de-
struatur, 31.275
- Via est ius eundi agendi & ambulan-
di, 1.262
- Via publica duarum communitatum si
sit, per quam eant currus communi-
tatis vtriusque cui ex dominis ter-
ritorii applicanda sit, 32.275
- Via vicinali an quis sine principis
licentia ædificare possit, 7.216
- Via qualiter publica, vel privata, aut
vicinalis dicatur, 68.285
- Via publica an per priuatum aliquo
modo occupari possit, 26.274
- Via reiecta vt moueatur, si agatur,
quid iuris, 42.279
- Via publica si destructa non fuerit, ex
antiquitate vel casu, sed aliquis
ipsam exarauit, seu aliter destruxit,
an ipsi vicini teneantur, 57.
283
- Via publica in actione an procurator
constitui possit, 75.289
- Via publicæ an priuato licitum sit
aquam simpliciter ducere, vel per
conductum ligneum, vel lapideum,
24.273
- Via quoduplex esse dicatur, 16.268
- Via publica an claudi possit, 27.
- Via publica si quis inundata, aut aliter
destructa fuerit, an per vicini fun-
dum iri, 48.278
- Via in publica si quispiam aliquid
ponat, vel ædificet, vel mittat eo
casu quo non potest, quo iure con-
tra ipsum agatur, 66.285
- Via publica cuius sit, 21.270
- Via communis si ad castrorum fontes
existant, ad cuius iurisdictionem
prædia pertinere præsumantur, 36.
278
- Via & actus an inter se differant, 2.
262
- Via si alicui occupata reperiatur, ita
quod per eam transire non possit,
an sine pœna per vicini fundum iri
possit, 11.67
- Via publica ire, & agere, & plaustrum
ducere, cum regulariter concessum
sit, si quis ab aliquo qui prohibere
non potest, impediatur, quo reme-
dio ei succurratur, 71.288
- Via in publica an vnicuique ire lici-
tum sit, & ducere currum, vel plau-
strum, aut lapides, 19.269
- Via mensuratio vnde incipere debet,
15.268
- Via caput quantum spatium occupet,
quantum pes, seu finis & quantum
medium, 14.267
- Via vel Stratæ latitudo, in qua serui-
tus non debetur, quænam sit, 6.
263
- Via reiecta in actione quomodo li-
bellus formari debeat, 45.279
- Via reiecta actio quæ competit, &
quæ etiam necessaria sunt ad hoc vt
competere habeat, 40.279
- D D d d ; Via

Index Rerum,

- Via latitudo quanam sit quando
via seruitus promissa fuerit, 4.
262
- Via reiectæ actio propter quid compe-
tere dicatur, 41.279
- Via caput finis, & medium, & la-
tera quo in loco esse dicantur, 10.
266
- Via vicinales quæ dicantur, num. 6.
p.116
- Via reiectæ in actione quomodo actor
& reus positiones formare debeant,
46.280
- Via ad reiectionem an scholaris, vel
qui domum conduxit, teneatur, n.
51.p.282
- Via vsum sciente & patiente aduer-
sario an retinere necesse sit, 30.246
- Viam an quis reficere teneatur, si prius
domui cedere voluerit, quam iuxta
viam habet, 56.283
- Viam munire vel reficere an quilibet
teneatur, 47.280
- Viam publicam si quispiam in vicini
agrum reiecerit, an is per cuius fun-
dum via publica facta sit, contra
ipsum agere possit, 39.278
- Viam si aliquis clauserit, an propria
autoritate clausuram frangere va-
leam, 30.275
- Viam esse publicam ad probandum
qui requiratur, 18.269
- Viam si quispiam destruxerit, & non
habeat unde soluat, an vicini ipsam
reficere cogantur, 58.283
- Viam publicam si quispiam reficere
voluerit, & ab alio impediatur, qua
actione in impedientem agatur, 61.
284
- Viam publicam si quispiam impediat,
vel claudat, an contra claudentem,
vel impedientem agi possit, n.29.
p.275
- Viam priuatam si quispiam per vicini
sui fundum reiecerit, nunquid actio-
ne priuata agatur, 44.279
- Viam publicam si quispiam reficere
voluerit, an possit, & quomodo,
59.283
- Viam publicam qui purgare te-
netur, quid facere debeat, num.61.
- Viam ad sepulchrum qui non ha-
bet precario à vicino impetrare po-
test, & si concedere voluerit
qua actione cogi poterit, num.14.
p.229
- Diatorem si quispiam inuitauerit, &
postea eum pœnicuerit, an contra
ipsum agi poterit, 7.221
- Vicinus si habeat stillicidium domus
solum murum, puta per duos pedes,
& ego murum, puta per duos pedes,
& ego murum in solo meo ædifi-
care velim, an à vicini muro per v-
num pedem remotus stare debeam,
an vero à loco in quo vicini stillici-
dum casiret. 3.124
- Vicinus loci priuati superioris si ita
per sulcos arauerit atque per por-
tas, vt ad inferiorem fundum aqua
venerit, an possit, an vero aquæ ar-
cendæ iudicio cogi possit, vt in al-
teram partem atet, 1.403
- Vicinus in muro suo an ostium facere
possit, per quod ad solum meum ve-
nire valeat, 6.125
- Vicinus si vicinum turbauerit in ve-
niendo ex aliquo ostio ad suam
curiam, an possit cogi ad cauend-
um de amplius non veniendo, n.6.
p.142
- Vicinus meus si habeat stillicidium
domus suæ cadens in fundo,
vel horto meo, vel in aream extra
morum domus suæ, verbi causa,
per duos pedes an fundus vel
area carenus quatenus stillicidij
rigor se protendat: sit vicini, vel mei,
9.79
- Vicinus meus si super aream meam
vel

- vel tectum domus meæ per duos pedes seruitutem habeat, ad ultra producere seu extendere possit, 4. 75.
- Vicinus an possit immittere tigna in alterius vicini muro tangendo ipsum murum, vel an possit imponere non tangendo murum alienum, sed protendendo supra locum alienum vel communem vel publicum, 7. 87
- Vicini ciuitatis vel loci an ad locum communem, vt puta forum, contribuere teneantur, 3. 150
- Vicini incommoditas aquæducendæ quæ dicatur, 50. 319
- Vicini duo si areas contiguas vel hortus contiguos habeant, & parietem in medio propter clausuram fecerint alter tamen vicinus ex latere suo super communi pariete ædificare velit, quo ædificio facto area vel hortus conuicini deterior fiat, sed tamen ab vno latere aer, sol, & ventus liberi ad arcem vicini remanent, quid iuris, 33. 135
- Villæ alicuius vel castelli dominus si locauerit dictam villam, vel territorium, vel terrena loca, an riuos aquarum, vel pontes vel alia syluestria loca locasse videatur, 10. 436
- Ultramontanus si iuraret se de mense Augusti Romæ moraturum, non teneretur morari, ne talis iuramenti occasionem vita temporalis amitteri posset, si Romæ moraretur, 3. 364
- Vniuersitas alicuius villæ si rem non communem emerit, vt ius pascendi haberet, & aliquis de dicta villa sua prædia vendiderit, an veniat in dicta venditione ius pascendi quod dictus venditor habebat, 8. 376
- Vniuersitatis 10. vel 20. si aliquo nemore tanto tempore vsi fuerint, quod non exstet memoria in contrarium an ipsi vniuersitatius questum videatur, 26. 384
- Vnus ex dominis cur seruitutem constituere non potest, 1. 484
- Vrinam foetidam aut sterces si quispiam in solo publico vel priuato proicere voluerit, propter quod malus odor & fætor vicinis exhalet, an possit, 3. 219
- Vsfructus an præscribatur longo tempore, 3. 465
- Vsfructuarius an ad viæ refectionem teneatur, 53. 282
- Vsfructuarius alicuius domus an possit domus alterius aditum inferiorem vel posteriorem claudere, 8. 143
- Vsfructuarius ædium an ipsas altius tollere possit, 6. 139
- Vsfructuarius vel inquilinus, an in domo vsfructuaria vel conductâ possit facere pingi insignia sua, quæ vulgo arma dicuntur, num. 29. pag. 209
- Vsfructuarius an fundo, in quo vsfructum habet, seruitutem imponere possit, 11. 33
- Vsfructuarius arbores etiam infu- tuosas excidere non potest, quæ dum ambulationes opacas & amœnas reddunt, 17. 218
- Vsfructum formalem alicuius fundi si quispiam emetit & postea sterilitas contingat, an mercedis remissionem petere possit, 10. 14
- Vsfructum in fundo vel cloaca publica si quispiam habeat, & refectione, vel reparatione indigeat, an istud onus ad ipsum spectet, 9. 154

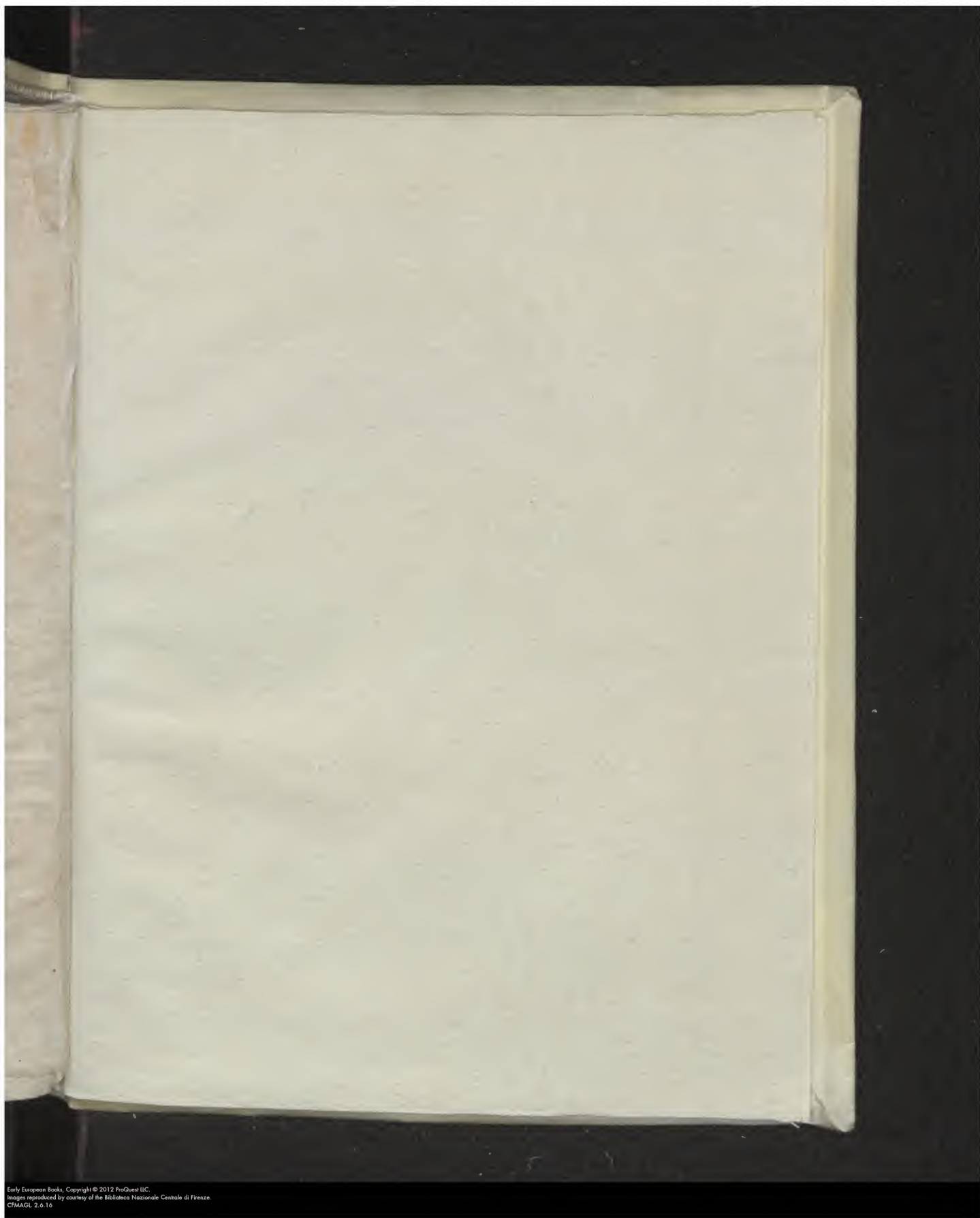
Vsfructus

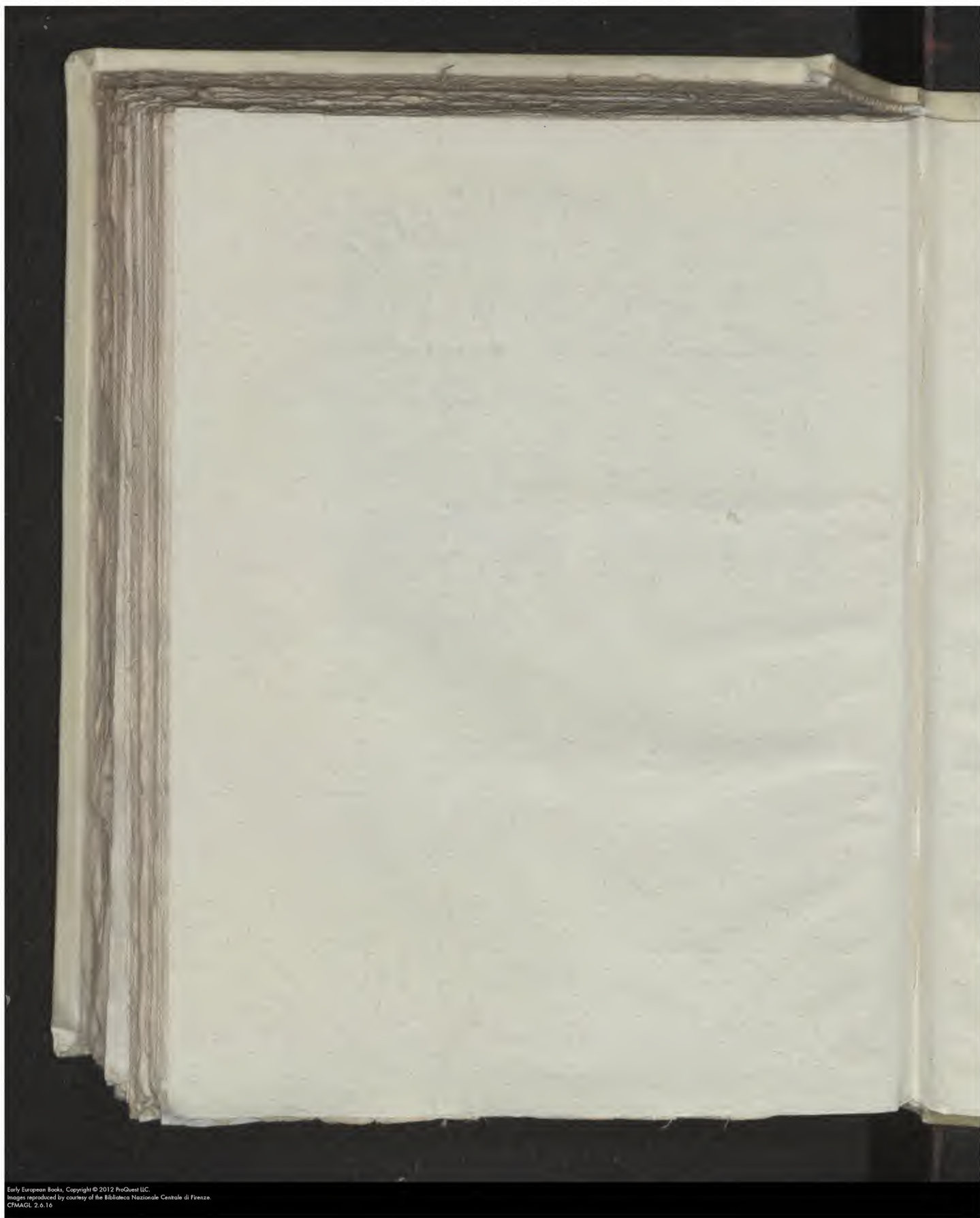
596

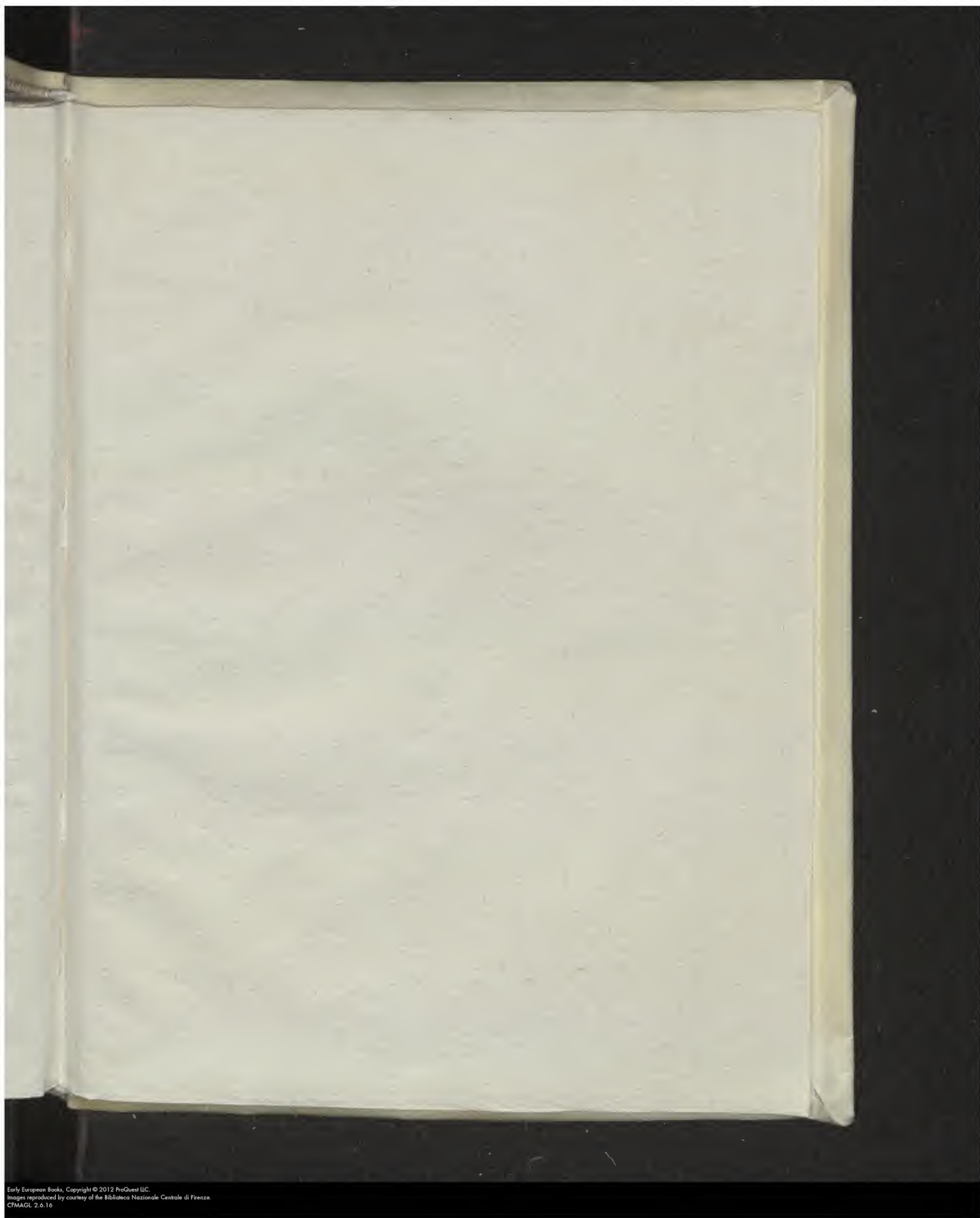
Index Rerum, & Verborum.

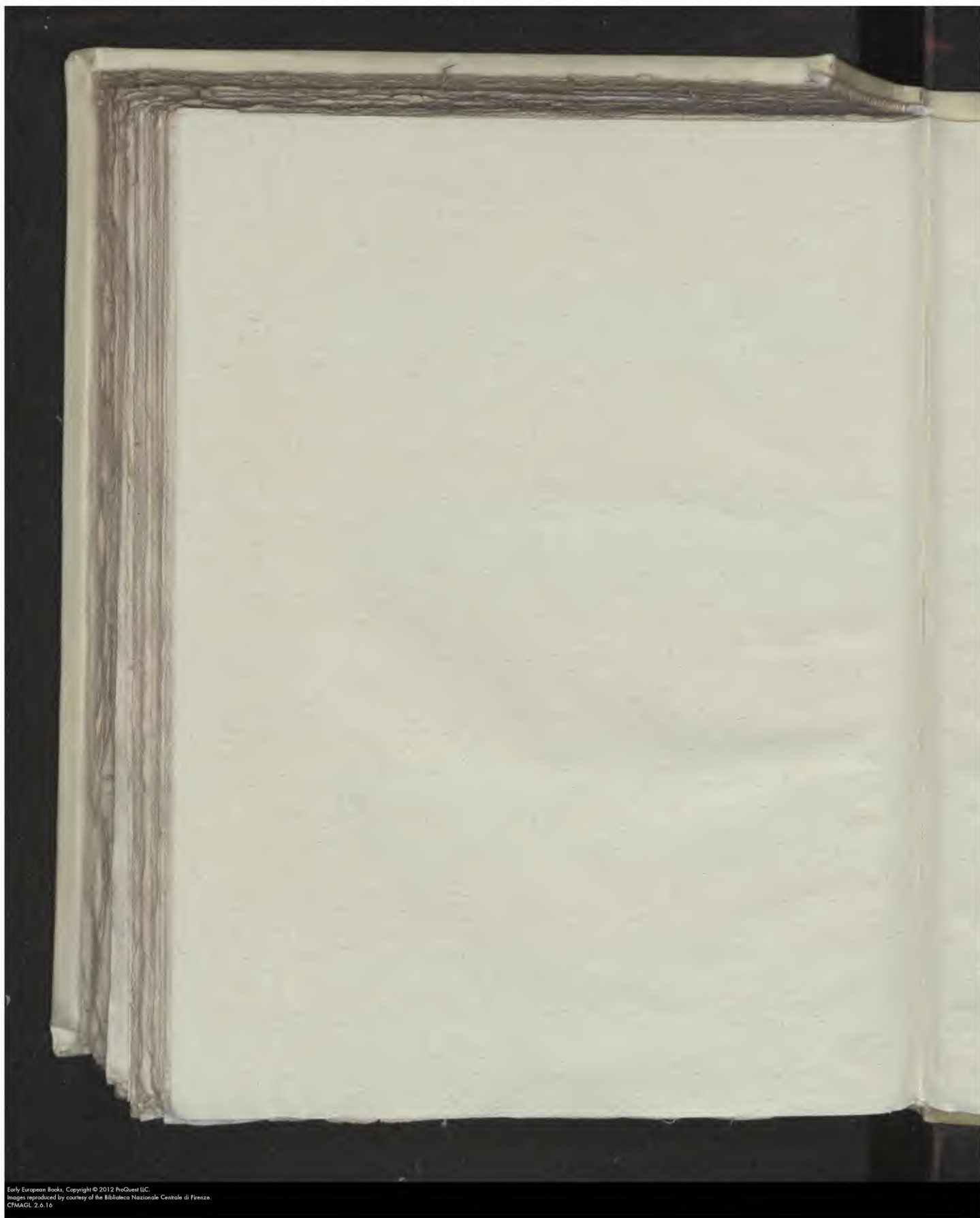
- Vfus fructus odorum vel aromatum an constitui possit, 6.460
- Vfus fructus formalis & causalis qui dicantur, 1.111
- Vfus fructus vel vſus legatus quanto tempore duret, 11.14
- Vfus fructus quid & quoruplex ſit, 2.2.11
- Vfus diffinitio quænam proprie ſit, n.1.15
- Vfus quoruplex exiſtat, 2. ibid.
- Vfus quot modis capiatur, 3. ibid.
- Vfus in quantum ſeruitus eſt, qui in ſe contineat, 4.16
- Vfus domus vel ædium in ſpecie quid comprehendat, 5. ibid.
- Vfus ædium, habitationis, fundi, ſeruitutis, pecoris, boum, armenti, & equi, quid fiat remiſſius, 6. ibid.
- Vt interdictum ex cauſa conſtitutæ ſeruit. vtendi modus, immutari, & grauior ſeru. cauſa fieri poſſit, 2.509
- Vt nec earum cauſa, quam omnes perpetuam habere habent, diuerſa eſt natura, 4.517
- Vt pomum decerpere liceat, vt ſpariari, vt cœnare in alieno poſſimus, neque rerum, neque perſonarum ſeruitutes eſſe, 1.504
- Vt ſtipulatio ſerui fructuarij ſemel acquiſita fructuario, ad proprietarium tranſeat: id magis ex occaſione, quam ex ture contingere, n.6. p.512
- Vrbana prædia à ruſticis quomodo diſtinguantur, 3.495
- Vt tamen ſatis ſit ſeruitutes vtiliter cœpiſſe, aut incipere poſſe volente eo cui acquiruntur, 4.644
- Vt vendicationem ex præſenti poſſeſſione dicimus, ita omnes quæ ex maleficiis ſunt actiones, quaſi ex præſenti damno naſci, idque quam habeat vim, 5.512

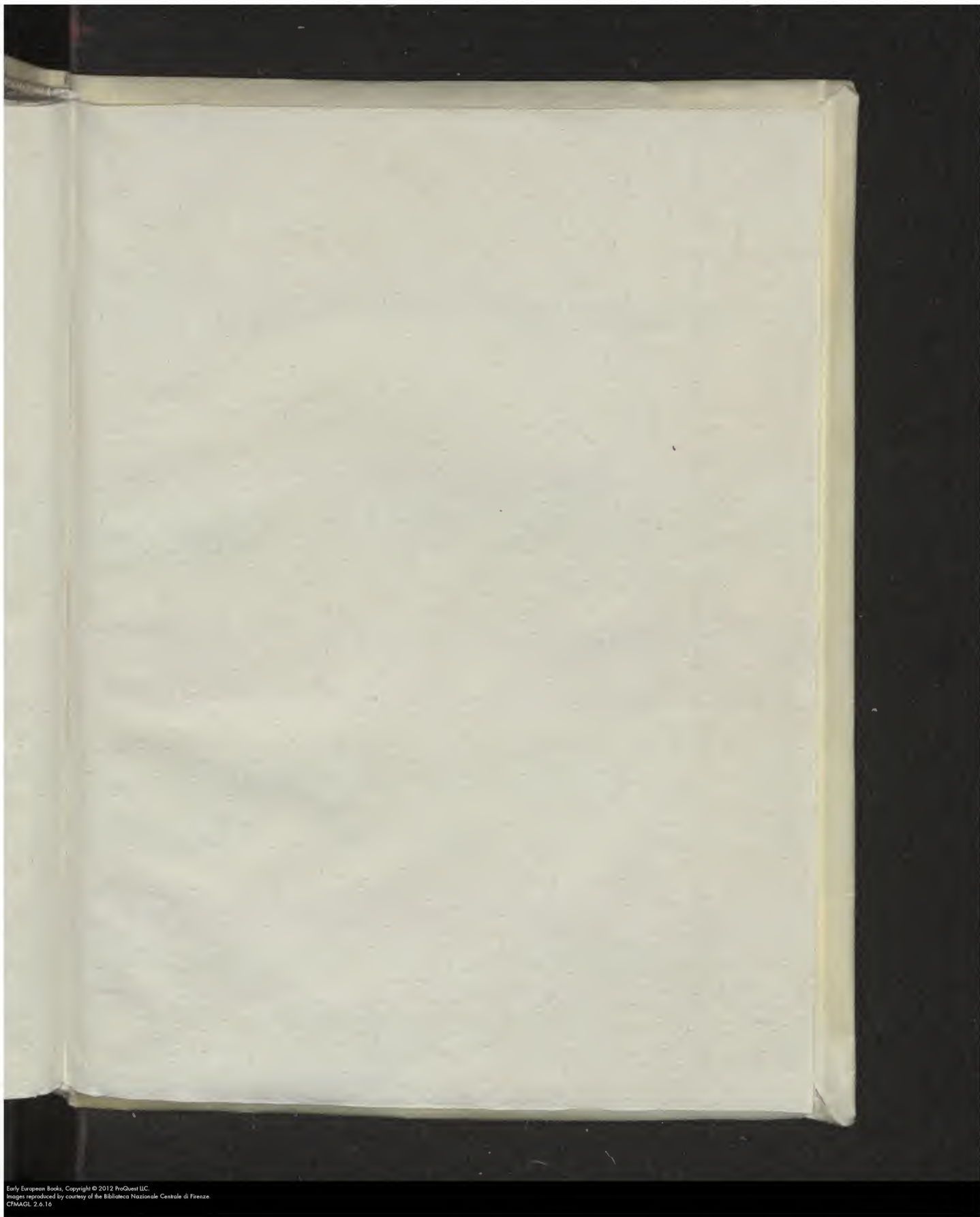
F I N I S.











005646911

